

Sygn. akt: KIO 405/13

**WYROK**  
z dnia 06 marca 2013 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

**Przewodniczący: Ryszard Tetzlaff**

**Protokolant: Agata Dziuban**

po rozpoznaniu na rozprawie w dniu **06 marca 2013 r. w Warszawie** odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu **22 lutego 2013 r.** przez wykonawcę **Warbud S.A., Al. Jerozolimskie 162A, 02-342 Warszawa** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego **Gminę Wrocław z siedzibą przy pl. Nowy Targ 1-8, 50-141 Wrocław, w imieniu i na rzecz której działają Wrocławskie Inwestycje Sp. z o.o., ul. Ofiar Oświęcimskich 36, 50-059 Wrocław**

**orzeka:**

**1. Oddała odwołanie**

2. kosztami postępowania obciąża **Warbud S.A., Al. Jerozolimskie 162A, 02-342 Warszawa** i:

2.1. zalicza w poczet kosztów postępowania odwoławczego kwotę **20 000 zł 00 gr** (słownie: dwadzieścia tysięcy złotych zero groszy) uiszczoną przez **Warbud S.A., Al. Jerozolimskie 162A, 02-342 Warszawa**.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. 113, poz. 759 ze zm.) na niniejszy wyrok - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego **we Wrocławiu**.

**Przewodniczący:**

.....

## Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zamówienia na: „*Dokończenie budowy Narodowego Forum Muzyki i Parkingu Podziemnego.*”, zostało wszczęte przez Gminę Wrocław z siedzibą przy pl. Nowy Targ 1-8, 50-141 Wrocław, w imieniu i na rzecz której działają Wrocławskie Inwestycje Sp. z o.o., ul. Ofiar Oświęcimskich 36, 50-059 Wrocław zwaną dalej: „*Zamawiającym*”, ogłoszeniem w Dzienniku Urzędowym Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich za numerem 2013/S 031-048549 z dnia 13.02.2013 r. Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia zwana dalej: „*SIWZ*” została opublikowana na stronie internetowej Zamawiającym w tym samym dniu.

W dniu 22.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) wpłynęło na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.) zwanej dalej: „*Pzp*” odwołanie Pzp Warbud S.A., Al. Jerozolimskie 162A, 02-342 Warszawa zwany dalej: „*Warbud S.A.*” albo „*Odwołującym*”. na postanowienia ogłoszenia i SIWZ. Kopia odwołania Zamawiający otrzymał w dniu 22.02.2013 r. (faxem i e-mailem). Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

- 1) art. 7 ust. 1 Pzp w zw. z art. 22 ust. 1 pkt 2 i 3 oraz art. 22 ust. 4 Pzp, poprzez sformułowanie warunków udziału w postępowaniu w zakresie doświadczenia wymaganego od wykonawcy oraz potencjału kadrowego w sposób nadmierny, niezwiązany i nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, a także utrudniający uczciwą konkurencję,
- 2) art. 29 ust. 1 Pzp poprzez sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, uniemożliwiający sporządzenie oferty i dokonanie jej wyceny, a także przerzucający na wykonawcę odpowiedzialność za projekt dostarczony przez Zamawiającego. Odwołujący wnosił o nakazanie Zamawiającemu: Dokonania zmiany postanowień ogłoszenia i SIWZ w sposób wskazany w uzasadnieniu odwołania. Odwołujący, po zapoznaniu się z treścią ogłoszenia i SIWZ stwierdził, iż Zamawiający postawił warunki udziału w postępowaniu, które są nieproporcjonalne w stosunku do przedmiotu zamówienia a także utrudniają uczciwą konkurencję oraz dokonał opisu przedmiotu zamówienia

w sposób uniemożliwiający przygotowanie i złożenie oferty.

Odnośnie zarzutów dotyczących wymaganego doświadczenia. Zgodnie z pkt 9.1.1.1 SIWZ Zamawiający wymaga, aby wykonawca posiadał doświadczenie polegające na wykonaniu: „(...) *co najmniej jednej zakończonej roboty budowlanej (... ) z zakresu budowy obiektu kubaturowego takiego jak: budynki biurowe wysokościowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych (z wyłączeniem supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej), o wartości robót budowlanych nie mniejszej niż: 200 mln PLN brutto i kubaturze nie mniejszej niż 100.000 m<sup>3</sup>, (pkt 9.1.1.1.SIWZ).* Jednocześnie na str. 12 SIWZ Zamawiający wskazał, iż pisząc o budynkach biurowych wysokościowych, siedzibach administracji rządowej lub samorządowej, obiektach wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytutach naukowych z laboratoriami, szpitalach i budynkach centrów medycznych, teatrach, filharmoniach, salach koncertowych i kongresowych, hotelach 4-cztero i 5-cio gwiazdkowych, budynkach pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych (z wyłączeniem supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej) uważa, że ten katalog jest katalogiem zamkniętym. Tak postawiony warunek doświadczenia, ograniczający możliwość wykazania się budową wyłączenie budynków enumeratywnie wymienionych przez Zamawiającego, jest warunkiem niezwiązanym z przedmiotem zamówienia i do niego nieproporcjonalnym, a tym samym naruszającym postanowienia art. 22 ust. 4 Pzp. Przedmiotem zamówienia jest dokończenie budowy kompleksu Narodowego Forum Muzyki, składającego się z czterech sal koncertowych, foyer wraz z pomieszczeniami dla obsługi widzów, zaplecza biurowo-technicznego dla obsługi obiektu, artystów, pracowników administracji oraz gości, parkingu podziemnego, placu stanowiącego przestrzeń publiczną. Postępowanie dotyczy zatem dokończenia robót rozpoczętych przez innego wykonawcę. W pierwszym postępowaniu na udzielenie przedmiotowego zamówienia postawione warunki nie były aż tak bardzo wygórowane jak obecnie. Zamawiający wymagał doświadczenia przy jednej robocie budowlanej z zakresu budowy obiektu kubaturowego mieszczącego się w kategorii złożoności 6, zgodnie z zapisami Rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dn. 18.05.2004 r. w sprawie określenia metod i podstaw sporządzania kosztorysu inwestorskiego, obliczenia planowanych kosztów prac projektowych oraz planowanych kosztów robót budowlanych w programie funkcjonalno-użytkowym, o wartości nie mniejszej niż 200 mln zł brutto i kubaturze nie mniejszej niż 100 000 m<sup>3</sup> oraz jednej roboty budowlanej z zakresu budowy sali koncertowej, sali filharmonii lub sali operowej o ilości widzów nie mniejszej niż 400 miejsc siedzących. Tym samym Zamawiający nie wskazywał w ramach „katalogu

zamkniętego" budynków, wybranych przez siebie obiektów. Aktualnie wskazany przez Zamawiającego „katalog zamknięty” zawiera bardzo wąski katalog budynków którymi może wykazać się wykonawca, a dodatkowo budynki te zawierają szereg ograniczeń, które nie wynikają ze specyfiki zamówienia i nie są związane z przedmiotem zamówienia. Tym samym zawężenie kręgu obiektów powoduje nieuzasadnione ograniczenie dostępu do zamówienia.

a. Dla przykładu, brak jest podstaw do żądania doświadczenia wyłącznie w wysokościowych budynkach biurowych, tj. takich, które zgodnie z rozporządzeniem Ministra Infrastruktury z dnia 12.04.2002 r. w sprawie warunków technicznych jakim powinny odpowiadać budynki i ich usytuowanie są budynkami o wysokości powyżej 55 m nad poziomem terenu. Wysokość ta, w przypadku budynków biurowych oznacza, posiadanie przez taki budynek co najmniej 15 kondygnacji naziemnych. Tymczasem, budynek będący przedmiotem zamówienia będzie miał jedynie 7 kondygnacji naziemnych (ok. 30 m wysokości).

b. Analogicznie, brak jest podstaw do ograniczania doświadczenia w obiektach wyłącznie do wydziałów wyższych uczelni czy instytutów naukowych, które posiadają laboratoria. Po pierwsze, w zakres przedmiotu zamówienia nie wchodzi wykonanie laboratoriów, co oznacza, iż warunek nie jest związany z przedmiotem zamówienia. Po drugie laboratoria mogą znajdować się również w innych, niż wymienione przez Zamawiającego, budynkach użyteczności publicznej.

c. Nie znajduje uzasadnienia również ograniczenie hoteli wyłącznie do 4 czy 5 gwiazdkowych.

d. Również doświadczenie z zakresu budowy obiektu kubaturowego w którym znajdują się siedziby administracji rządowej lub samorządowej nie przesądza o specjalistycznym charakterze tego doświadczenia. Siedziby administracji rządowej i samorządowej znajdują się często w zwykłych budynkach użyteczności publicznej nie różniących się od innych budynków biurowych. Tym samym brak jest podstaw do rozróżniania doświadczenia w wybudowaniu budynku użyteczności publicznej w zależności od charakteru działalności jego właściciela lub najemcy.

e. Zamawiający wyłączył możliwość wykazania się doświadczeniem w realizacji supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej. Nigdzie jednak nie dopuścił wykazania się doświadczeniem w realizacji supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w innej konstrukcji, np. żelbetowej, co w świetle katalogu zamkniętego wymienionych obiektów, uniemożliwia wykonawcom wykazanie się takim doświadczeniem.

Odwołujący wnosił o nakazanie Zamawiającemu zmiany warunku posiadanego doświadczenia poprzez dopuszczenie wykazania się doświadczeniem w wybudowaniu wszystkich budynków użyteczności publicznej, a w szczególności:

- zniesienie ograniczenia przy budynkach biurowych wyłącznie do budynków

wysokościowych,

- zniesienie ograniczenia przy innych obiektach polegającego na dopuszczeniu wyłącznie budynków w których znajdują się siedziby administracji rządowej lub samorządowej,
- dopuszczenie wykazaniem się doświadczeniem w realizacji obiektów wyższych uczelni i instytutów naukowych również bez laboratoriów oraz dopuszczenie również innych niż wydziały wyższych uczelni i instytuty naukowe obiektów z laboratoriami,
- dopuszczenie wykazaniem się doświadczeniem w realizacji supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji innej niż stalowa, np. żelbetowej.

2. Kolejny, postawiony przez Zamawiającego warunek dotyczy wykonania: „(...) *co najmniej jednej zakończonej roboty budowlanej przez zakończoną robotę budowlaną rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji] w zakresie systemów urządzeń technicznych obejmujących między innymi regulowane systemy akustyczne (sterowane automatycznie ruchome elementy sceny, a także sufitu i ścian), zmieniające geometrie wnętrza, regulujące akustykę sali poprzez sterowanie zarówno długością jak i natężeniem dźwięku, w zależności od rodzaju wydarzenia artystycznego, dla sali o ilości widzów nie mniejszej niż 400 miejsc siedzących (pkt 9.1.1.2 SIWZ).*” O ile żądanie doświadczenia w zakresie opisanych wyżej systemów urządzeń technicznych, nie budzi zastrzeżeń Odwołującego, to żądanie, aby systemy te stanowiły robotę budowlaną, jest żądaniem nadmiernym. Dla przypomnienia, w poprzednio prowadzonym postępowaniu Zamawiający wymagał analogicznego doświadczenia w zakresie systemów, jednak nie żądał aby system ten stanowił robotę budowlaną. Warunek dotyczył doświadczenia w wykonaniu „pracy w zakresie systemów...” a nie w wykonaniu „robót budowlanych w zakresie systemów...”. Wyżej opisane systemy są często montowane w istniejących budynkach, a ich montaż nie jest kwalifikowany jako robota budowlana tylko dostawa. W konsekwencji, żądanie aby wykazane doświadczenie dotyczyło wyłącznie systemów kwalifikowanych jako robota budowlana a dodatkowo, których wykonanie wiązało się z uzyskaniem przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie, jest ogromnym ograniczeniem w dostępie do zamówienia wykonawców, którzy posiadają adekwatne doświadczenie w dostawach i montażu analogicznych systemów w obiektach już istniejących.

Odwołujący wnosi o nakazanie Zamawiającemu wykreślenia z treści warunku wymagania, aby opisane przez Zamawiającego systemy dotyczyły robót budowlanych, tj. postawienia warunku w następującym brzmieniu: co najmniej jednej zakończonej pracy w zakresie systemów urządzeń technicznych obejmujących między innymi regulowane systemy akustyczne (sterowane automatycznie ruchome elementy sceny, a także sufitu

i ścian), zmieniające geometrie wnętrza, regulujące akustykę sali poprzez sterowanie zarówno długością jak i natężeniem dźwięku, w zależności od rodzaju wydarzenia artystycznego, dla sali o ilości widzów nie mniejszej niż 400 miejsc siedzących

Odnośnie zarzutów dotyczących dysponowania osobami zdolnymi do wykonania zamówienia.

1. Zamawiający wymaga, aby wykonawca dysponował następującymi osobami:

1) Kierownik Kontraktu - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie: - *minimum 10 letnie doświadczenie w kierowaniu lub zarządzaniu projektami w zakresie budowy obiektów kubaturowych takich jak: budynki biurowe wysokościowe, siedziby administracji rządowej i samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych (z wyłączeniem supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej), w tym co najmniej 1 takiej budowie zarządzanej lub kierowanej przez tą osobę przez cały okres jej realizacji od początku do jej zakończenia (przez początek rozumie się Datę Rozpoczęcia, a przez zakończoną budowę rozumie się wydanie Świadectwa Przejęcia w pełnym jej zakresie (według warunków kontraktowych FIDIC lub równoważnych np. VOB) o kubaturze nie mniejszej niż 100 000m<sup>3</sup> i o wartości wszystkich robót nie mniejszej niż 100 mln PLN brutto zrealizowanej w oparciu o warunki kontraktowe FIDIC lub równoważne (np. VOB).*

2) Kierownik budowy - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie: - *minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania jako kierownik budowy budową obiektów kubaturowych takich jak: budynki biurowe wysokościowe, siedziby administracji rządowej i samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych (z wyłączeniem supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej), w tym co najmniej 1 takiej budowie kierowanej jako kierownik budowy przez tą osobę przez cały okres jej realizacji od początku do jej zakończenia (przez początek rozumie się tyczenie i budowę fundamentów, a przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji] o kubaturze nie mniejszej niż 100 000 m<sup>3</sup> i o wartości wszystkich robót nie mniejszej niż 50 mln PLN brutto.*

3) Kierownik robót budowlanych konstrukcyjnych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie: - *minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami konstrukcyjnymi obiektów kubaturowych takich jak: budynki biurowe wysokościowe, siedziby administracji rządowej i samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych (z wyłączeniem supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej), w tym co najmniej 1 takiej zakończonej budowie kierowanej w tym zakresie przez tą osobę przynajmniej przez okres 6 m-cy (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji] przy budowie obejmującej roboty konstrukcyjno-budowlane w obiekcie kubaturowym o kubaturze nie mniejszej niż 100 000 m<sup>3</sup>. i o wartości robót budowlano - konstrukcyjnych nie mniejszej niż 20 mln PLN brutto.*

4) Kierownik robót budowlanych wykończeniowych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie: - *minimum 5 letnie doświadczenie w zakresie robót budowlano- wykończeniowych (architektura i wystrój wnętrz) obiektów kubaturowych takich jak: budynki biurowe wysokościowe, siedziby administracji rządowej i samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych (z wyłączeniem supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej), w tym co najmniej 1 zakończonej budowie (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji] obejmującej roboty budowlane - wykończeniowe w zakresie budowy sali o ilości widzów nie mniejszej niż 400 miejsc siedzących i o wartości robót wykończeniowych nie mniejszej niż 15 mln PLN brutto.*

5) Kierownik robót sanitarnych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie: - *minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami sanitarnymi w obiektach kubaturowych takich jak: budynki biurowe wysokościowe, siedziby administracji rządowej i samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych,*



*teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych (z wyłączeniem supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej), w tym co najmniej 1 takiej zakończonej budowie kierowanej w tym zakresie przez tą osobę przynajmniej przez okres 6 m-cy (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego (jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji) przy budowie obejmującej roboty sanitarno -wentylacyjne w obiekcie kubaturowym o kubaturze nie mniejszej niż 100 000 m<sup>3</sup> i o wartości robót sanitarno-wentylacyjnych nie mniejszej niż 10 mln PLN brutto.*

6) Kierownik robót drogowych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie: - *minimum 5 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami drogowymi, w tym co najmniej 1 zakończonej budowie kierowanej w tym zakresie przez tą osobę przynajmniej przez okres 4 m-cy (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) przy wykończeniu nawierzchni placu lub ciągu pieszo-jezdnego mającego nawierzchnię brukowaną z materiałów kamiennych o powierzchni nie mniejszej niż 5 000 m<sup>2</sup> i o wartości robót drogowych nie mniejszej niż 2 mln PLN brutto.*

7) Kierownik robót elektrycznych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie: - *minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami elektrycznymi w obiektach kubaturowych takich jak: budynki biurowe wysokościowe, siedziby administracji rządowej i samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych (z wyłączeniem supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej), w tym co najmniej 1 zakończonej budowie kierowanej w tym zakresie przez tą osobę przynajmniej przez okres 6 m-cy (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) przy budowie obejmującej roboty elektryczne w obiekcie kubaturowym o kubaturze nie mniejszej*

*niż 100 000 m<sup>3</sup> i o wartości robót elektrycznych (bez niskoprądowych) nie mniejszej niż 5 mln PLN brutto.*

8) Kierownik robót niskoprądowych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie: - *minimum 5 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami z zakresu instalacji niskoprądowych systemów p. pożarowych SAP, systemów dźwiękowego ostrzegania DSO, systemów bezpieczeństwa, BMS, telewizji dozorowej CCTV oraz okablowania strukturalnego w obiektach kubaturowych takich jak: budynki biurowe wysokościowe, siedziby administracji rządowej i samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych (z wyłączeniem supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji stalowej), w tym co najmniej 1 zakończonych budowie kierowanej w tym zakresie przez tą osobę przynajmniej przez okres 6 m-cy (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenia na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) przy budowie obejmującej roboty elektryczne niskoprądowe w obiekcie kubaturowym o kubaturze nie mniejszej niż 100 000m<sup>3</sup> i o wartości robót elektrycznych niskoprądowych nie mniejszej niż 3 mln PLN brutto.*

2. Tak postawione warunki są nadmierne i nieuzasadnione w stosunku do przedmiotu zamówienia. W przedmiotowym postępowaniu Zamawiający postawił bardzo wygórowane wymagania w stosunku do personelu kierowniczego, zarówno pod względem ilości wymaganych osób, jak również wymagań stawianych poszczególnym osobom.

a. Liczba lat doświadczenia.

Nieuzasadnione jest żądanie aby osoby wskazane na stanowiska Kierownika Kontraktu, Kierownika budowy, kierownika robót konstrukcyjnych, sanitarnych i elektrycznych posiadały aż 10-letnie doświadczenie w zakresie kierowania odpowiednio budową czy robotami wyłącznie na obiektach wymienionych enumeratywnie przez Zamawiającego nie znajduje uzasadnienia. Doświadczenie w „kierowaniu” oznacza doświadczenie zdobyte po uzyskaniu uprawnień budowlanych. Podkreślenia wymaga fakt, iż aby uzyskać uprawnienia budowlane trzeba legitymować się odpowiednią praktyką. W postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego, w których przedmiotem zamówienia są roboty budowlane, niezwykle rzadko stawiane są warunki posiadania przez proponowany personel, aż 10 letniego doświadczenia, w szczególności w sytuacji w której Zamawiający bardzo mocno ograniczył możliwość wykazania się tym doświadczeniem wyłącznie do enumeratywnie wymienionych obiektów. Analogicznie w przypadku Kierownika robót drogowych,

Zamawiający wymaga aż 5 lat doświadczenia w sytuacji, w której w zakres przedmiotu zamówienia wchodzi niewielki zakres robót drogowych. Żądanie tak długiego okresu doświadczenia jest nieproporcjonalne do przedmiotu zamówienia.

b. Ograniczenie doświadczenia wyłącznie do zamkniętego katalogu budynków. Zamawiający wymaga, aby osoby wskazane na ww. stanowiska posiadały doświadczenie wyłącznie przy budowie enumeratywnie wymienionych obiektów. Analogicznie, jak w przypadku doświadczenia wymaganego od wykonawcy, sformułowany przez Zamawiającego zamknięty katalog obiektów jest nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Wymaganie nie jest zasadne, co zostało w sposób szczegółowy uzasadnione przy zarzucie dotyczącym doświadczenia wymaganego od wykonawcy.

c. Minimalny okres 6 lub 4 miesięcy w czasie którego Zamawiający wymaga pełnienia funkcji na co najmniej 1 zakończonej budowie. Wskazywanie aby poszczególne osoby pełniły swoje funkcje przez co najmniej 6 lub 4 miesiące na jednej inwestycji jest wymaganiami nadmiernymi. Może się bowiem okazać, że roboty w wymaganym przez Zamawiającego zakresie trwały krócej. W konsekwencji wskazanie, iż poszczególne osoby miały pełnić swoje funkcje przez okres co najmniej 6 lub 4 miesięcy stanowi nieuzasadnione ograniczenie w dostępie do realizacji zamówienia wykonawcom, którzy posiadają wystarczające doświadczenie w tym zakresie.

d. Nieadekwatnie wygórowane warunki doświadczenia dla Kierownika robót drogowych. Zamawiający żąda, aby Kierownik robót drogowych posiadał doświadczenie, przy co najmniej 1 zakończonej budowie kierowanej w tym zakresie przez tą osobę przynajmniej przez okres 4 m-cy przy wykończeniu nawierzchni placu lub ciągu pieszo-jezdnego mającego nawierzchnię brukowaną z materiałów kamiennych o powierzchni nie mniejszej niż 5 000 m<sup>2</sup> i o wartości robót drogowych niemniejszej niż 2 mln PLN brutto. Odwołujący wskazuje, iż niezwykle rzadko wykonywane są nawierzchnie placów lub ciągów pieszo-jezdnymi o powierzchni i wartości wymaganej przez Zamawiającego. Ponadto, wymaganie aby kierownik robót drogowych posiadał tak specjalistyczne doświadczenie, przy budowie polegającej na układaniu kostki brukowej, w połączeniu z ilością 5 lat doświadczenia na stanowisku kierownika robót drogowych, jest nieproporcjonalne do przedmiotu zamówienia.

e. Dostosowanie wymagań w stosunku do Kierownika Kontraktu do wymagań stawianych Kierownikowi Budowy. W ocenie Odwołującego nie ma również podstaw, aby stawiać większe wymagania w zakresie wartości zrealizowanego kontraktu w przypadku Kierownika kontraktu w stosunku do warunków wymaganych od Kierownika Budowy.

Odwołujący wnosił o nakazanie Zamawiającemu zmiany warunków udziału w postępowaniu w zakresie wymaganego potencjału kadrowego poprzez:

a. dopuszczenie wykazaniem się przez poszczególne osoby odpowiednio 10-cio lub 5-cio letnim doświadczeniem zawodowym bez wskazywania stanowisk na których doświadczenie

zostało zdobyte, ewentualnie: zmianę warunku poprzez zmniejszenie wymaganego doświadczenia na wskazanych stanowiskach do 5 lat dla wszystkich osób z wyjątkiem Kierownika robót drogowych dla którego Odwołujący wnosi o zmniejszenie doświadczenia do 2 lat),

b. dopuszczenie wykazania się doświadczeniem przez poszczególne osoby w wybudowaniu również innych budynków użyteczności publicznej, a w szczególności:

- zniesienie ograniczenia przy budynkach biurowych wyłącznie do budynków wysokościowych,

- zniesienie ograniczenia przy innych obiektach polegającego na dopuszczeniu wyłącznie budynków w których znajdują się siedziby administracji rządowej lub samorządowej,

- dopuszczenie wykazaniem się doświadczeniem w realizacji obiektów wyższych uczelni i instytutów naukowych również bez laboratoriów oraz dopuszczenie również innych niż wydziały wyższych uczelni i instytuty naukowe obiektów z laboratoriami,

- dopuszczenie wykazaniem się doświadczeniem w realizacji supermarketów i budynków centrów handlowych wykonanych w konstrukcji innej niż stalowa, np. żelbetowej.

c. wykreślenie warunku aby poszczególne osoby pełniły swoje funkcje w ramach jednej inwestycji przez okres co najmniej 4 lub 6 miesięcy.

d. dla Kierownika robót drogowych zmniejszenie powierzchni i wartości nawierzchni do 2500 m<sup>2</sup> i 1 mln brutto.

e. Dostosowanie wymagań doświadczenia Kierownika Kontraktu w zakresie wartości kontraktu do wymagań postawionych dla Kierownika Budowy.

Odnośnie zarzutów dotyczących opisu przedmiotu zamówienia. Zgodnie z przepisem art. 29 ust. 1 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. W pkt 4.1 SIWZ Zamawiający wskazał, iż przedmiotem zamówienia jest kontynuacja z dokończeniem robót budowlano - montażowych oraz wyposażenia objętych dokumentacją przetargową, w tym dokumentacją projektową „*Projekt budynku Narodowego Forum Muzyki przy Placu Wolności we Wrocławiu oraz parkingu podziemnego wraz z zagospodarowaniem Placu Wolności*”. Przedmiotowe roboty budowlane zostały rozpoczęte przez innego wykonawcę, a następnie przerwane. Ilości robót pozostałe do wykonania zostały przez Zamawiającego określone w Przedmiarze Robót. Zgodnie z pkt 14.3.1.2. Instrukcji dla Wykonawców (dalej: „IDW”) do oferty należy załączyć wypełniony Przedmiar Robót, sporządzony na podstawie wzoru zamieszczonego w Cz. III SIWZ. Zgodnie z pkt 22.4 IDW Cenę ofertową należy wyliczyć stosując się do zapisów Rozdziału 8 Opisu Przedmiotu Zamówienia (dalej: „OPZ”) pkt 1. Wstęp do Przedmiaru Robót. W punkcie tym Zamawiający określił, iż *Przedmiar Robót powinien być odczytywany w powiązaniu ze wszystkimi dokumentami składającymi się na*

*Kontrakt, a wymienionymi w treści Aktu Umowy. Będzie się uważało, że Wykonawca dokładnie zapoznał się ze szczegółowym opisem Robót, które należy wykonać i sposobem ich wykonania. Całość Robót ma być wykonana zgodnie z ich intencją, znaczeniem i wymogami Kontraktu. W dalszej części OPZ postanowienia dotyczące zakresu robót koniecznych do wykonania, a także sposobu obliczenia i przedstawienia ceny oferty są ze sobą wewnętrznym sprzeczne:*

a. Pkt 9.1. OPZ (str. 62) stanowi, iż: *Przyjmuje się, że pozycje Przedmiaru Robót pokrywają wszystkie potrzeby i zobowiązania wymagające wypełnienia Warunków Kontraktu.*

- Postanowienie to oznacza, iż sporządzony przez Zamawiającego Przedmiar Robót jest zupełny i kompletny.

b. Pkt 9.1.7. OPZ (str. 62 i 63) *Cena Jednostkowa i ceny umieszczone przy poszczególnych pozycjach Przedmiaru robót winny obejmować wszystkie koszty niezbędne do wykonania Robót w wymaganej jakości w wymaganym terminie, włączając w to: wypełnienie zobowiązań wynikających z Kontraktu (z wyłączeniem Klauzuli 13 [Zmiany i korekty] Warunków Kontraktu), a nieujętych w żadnej z pozycji Przedmiaru Robót.*

- Z postanowienia tego wynika, iż są jeszcze inne zobowiązania wynikające z Kontraktu, które jednak nie zostały ujęte w Przedmiarze Robót.

c. W Cz. III SIWZ, w pkt 1.3.3 OPZ (str. 140) Zamawiający wskazał, iż *Wykonawca nie może dodawać ani ujmować żadnych pozycji w jakiegokolwiek części Przedmiaru Robót. Jeżeli w Przedmiarze Robót nie uwzględniono pozycji rozliczeniowych dla pewnych Robót lub świadczeń wynikających z dokumentów składających się na Kontrakt, a wymienionych w treści Aktu Umowy, to należy rozumieć, że koszty tych Robót i świadczeń powinny być przez Wykonawcę uwzględnione w cenach istniejących pozycji Przedmiaru Robót i nie będą stanowiły podstawy do odrębnego rozliczenia. Analogiczne postanowienia znajduje się w pkt 22.3 ID W (str. 23) *Wykonawca obliczając cenę oferty musi uwzględnić wszystkie pozycje przedmiarowe opisane w Przedmiarach Robót. Wykonawca nie może samodzielnie wprowadzić zmian do Przedmiarów Robót.**

- Z postanowienia tego wynika, iż nawet jeżeli Wykonawca zauważy braki w Przedmiarze Robót to nie może tych braków samodzielnie naprawić. Tym samym Zamawiający przerzuca odpowiedzialność za własne błędy (za nieprawidłowe sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia, tj. Przedmiaru Robót) na Wykonawcę dodatkowo obciążając wykonawcę konsekwencjami finansowymi własnych błędów. Zamawiający nie przewiduje bowiem zapłaty za roboty, których nie ujął w Przedmiarze Robót.

d. W pkt 1.3.5 OPZ (str. 140) Zamawiający wskazał, iż *Opisy poszczególnych pozycji Przedmiaru Robót przedstawione są tylko w celu identyfikacji zakresu Robót tam zawartych i nie powinny w żaden sposób modyfikować lub anulować szczegółowego opisu Robót zawartego we wszystkich dokumentach składających się na Kontrakt, a wymienionych*

w treści Aktu Umowy. Nie mogą one być traktowane, jako ostatecznie definiujące wymagania dla danych Robót. - Postanowienie przeczy postanowieniu cytowanemu w pkt a. powyżej.

Powyższe postanowienia oznaczają, iż Zamawiający z jednej strony wymaga od Wykonawców dokonania obliczenia ceny oferty, a następnie wykonania zamówienia zgodnie ze wszystkimi dokumentami składającymi się na Kontrakt czyli nie tylko w zakresie robót wskazanych w Przedmiarze, z drugiej zaś strony nie pozwala wykonawcy na uzupełnienie Przedmiaru o żadne dodatkowe pozycje, stwierdzając, iż wykonawca ma obowiązek uwzględnienia kosztów Robót, które nie wynikają z Przedmiaru w cenach istniejących pozycji Przedmiaru Robót. Taki sposób dokonania opisu przedmiotu zamówienia nie pozwala wykonawcy na sporządzenie rzetelnej oferty i dokonanie jej wyceny. Dodatkowe, bardzo istotne utrudnienie powoduje fakt, iż część robót została już wykonana, a Zamawiający nie udostępnił wykonawcom inwentaryzacji wykonanych robót. Wykonawca nie dysponując inwentaryzacją wykonanych robót, nie tylko nie jest w stanie zweryfikować udostępnionych dokumentów projektowych, ale również nie jest w stanie przygotować oferty.

Wykonawca bowiem, nie posiadając inwentaryzacji już wykonanych robót, nie jest w stanie zweryfikować poprawności ilościowej oraz zakresu jaki obejmują poszczególne pozycje przygotowanego przez Zamawiającego Przedmiaru Robót. Należy również wspomnieć, iż Zamawiający przygotowując Przedmiar Robót w wielu miejscach posłużył się jednostką „komplet” lub „ryczałt”, co tak naprawdę przy obecnym stanie wiedzy potencjalnego Oferenta jest nie do oszacowania, szczególnie jeśli dany „komplet” lub „ryczałt” dotyczy robót częściowo wykonanych przez poprzedniego wykonawcę, ale nie ukończonych. Oszacowanie zakresu dokończenia takiej czynności bez inwentaryzacji oraz określenia jakości już wykonanych prac nie jest możliwe. Jako przykład przytoczył następujące pozycje: Przedmiar Robót / Budynek / Przedmiar Robót Sala:

- poz. 27 „Wykonanie niezbędnych poprawek konstrukcji stalowej schodów zewnętrznych w obszarze elewacji budynku.” - jednostka „ryczałt”;
- poz. 30 „Dokończenie wykonania zewnętrznych schodów przy elewacji południowej, polegające na wyposażeniu ich konstrukcji we wszystkie brakujące elementy, takie jak balustrady, stopnie schodowe i podesty, pochwyty, balustrady z wypełnieniem szklanym itp.” - jednostka „komplet”;
- poz. 36 „Dokończenie obudowy ppoż. Wibroizolatorów. Pozycja zawiera również wykonanie niezbędnych napraw już wykonanych przez poprzedniego wykonawcę obudów, ze względu na ich zawilgocenie.” - jednostka „ryczałt”;
- poz. 37 „Dokończenie konstrukcji stalowej w Sali A pod zabudowę ścian i sufitu” - jednostka „ryczałt”;
- poz. 38 „Dokończenie konstrukcji stalowej w Sali B pod zabudowę ścian i sufitu” - jednostka „ryczałt” itd.

Zamawiający dysponuje inwentaryzacją wykonanych robót o czym świadczą postanowienia OPZ (str. 8, Pkt 1. Branża konstrukcyjna, Uwagi ogólne): „... W wyniku tych inspekcji możliwe stało się, na potrzeby niniejszego przetargu, określenie ilości Robót pozostałych jeszcze do wykonania, prac naprawczych oraz prac uzupełniających. Te ilości znajdują się w Przedmiarze. Należy zaznaczyć, że przeglądy przeprowadzone przez Inżyniera odzwierciedlają stan obiektów w czasie ich przeprowadzania to jest od 15.10.2012 do 07.01.2013. Oznacza to, że stan obiektów do czasu udostępnienia Terenu Budowy Wykonawcy może ulec zmianie. Wyniki przeglądów Inżyniera mogą być, na życzenie Wykonawcy, udostępnione po zawarciu Kontraktu dla celów referencyjnych. Wykonawca winien dokonać przeglądu stanu technicznego wszystkich konstrukcji wykonanych w całości lub fragmentarycznie.

Analogiczne postanowienia znajdują się w opisach pozostałych branż, tj. Branża sanitarna str. 10 OPZ, Branża elektryczna str. 14 OPZ, Branża niskoprądowa str. 17 OPZ, Technologia sceny str. 18 OPZ, Roboty wykończeniowe str. 20 OPZ. Tym samym stwierdzić należy, iż przekazany przez Zamawiającego opis przedmiotu zamówienia jest niekompletny.

Oprócz wskazanych powyżej braków w opisie przedmiotu zamówienia, we wszystkich ww. Branżach Zamawiający opisuje roboty już wykonane a wymagające poprawienia w sposób niejednoznaczny i niewystarczający do dokonania wyceny pozostałych do wykonania robót. Dla przykładu pkt 6.1.1 OPZ „Może wystąpić konieczność wykonania inwentaryzacji geodezyjnej oraz badań wytrzymałościowych, które mogą mieć ewentualnie wpływ na decyzję o ich pozostawieniu, usunięciu w części lub całości”, Pkt 6.2.9.: „Ze względu na przerwę w Kontrakcie, brak zabezpieczeń, przed wpływami warunków atmosferycznych oraz uszkodzenia płyt należy przewidzieć konieczność częściowego lub w całości demontażu płyt kamiennych ... Instalacje należy poddać przeglądowi technicznemu i następnie dokonać niezbędnych poprawek.” Takich postanowień znajduje się bardzo dużo w Cz. II OPZ Opis wykonanych robót (str. od 8 do 22). Postanowienia te, w sytuacji w której wymagające poprawek roboty nie zostały ujęte w Przedmiarach Robót, powodują, iż ryzyko ich wykonania i koszty z tym związane obciążają wykonawcę.

Zgodnie z pkt. 22.5 IDW „cenę ofertową będzie stanowić kwota wynikająca z podsumowania wartości wszystkich pozycji w wycenionym Przedmiarze Robót powiększona o Kwotę Warunkową wyliczoną jako 5% wartości sumy wszystkich pozycji Przedmiaru Robót kalkulowanych w inny sposób niż ryczałt”. Klauzula 14.1 wzoru umowy stanowi, iż „Wynagrodzenie Wykonawcy będzie rozliczane za rzeczywiście wykonane Roboty na podstawie obmiary faktycznie wykonanych robót wg cen przyjętych w wycenionym Przedmiarze oraz wg ryczałtu, w tych pozycjach, które w ofercie Wykonawca wycenił ryczałtowo”. W związku z czym wynagrodzenie Wykonawcy ma charakter kosztorysowy o jakim mowa w art. 629 k.c, co oznacza, iż Wykonawca winien być

uprawniony do otrzymania wynagrodzenia będącego wynikiem rzeczywiście wykonanych ilości prac i cen jednostkowych podanych w Przedmiarze Robót, w tym za wszystkie prace przekraczające ilości Robót oszacowane przez Zamawiającego w Przedmiarze. W tym miejscu należy podkreślić, co zostało szczegółowo omówione powyżej, iż Przedmiar Robót został sporządzony przez Zamawiającego, a Wykonawcy nie mają prawa zmieniać ilości i pozycji Przedmiarowych. Powyższej zasadzie rozliczeń przeczy wprowadzona do wzoru umowy instytucja Kwoty Warunkowej. Zamawiający, w klauzuli 13.5 wzoru umowy, definiuje Kwotę Warunkową jako granice potencjalnych zmian wartości wynagrodzenia Wykonawcy w przypadku wystąpienia różnic pomiędzy rzeczywistą ilością wykonanych Robót a ilością Robót określonych w Przedmiarze. W sposób sprzeczny z normą art. 629 k.c. nakłada swoiste ograniczenie wysokości wynagrodzenia kosztorysowego Wykonawcy, bez względu na rzeczywistą ilość i wartość wykonanych Robót.

W konsekwencji przytoczone powyżej postanowienia opisu przedmiotu zamówienia są nieprecyzyjne bowiem na ich podstawie nie jest możliwym określenie rozmiaru i zakresu prac, które wykonawca będzie zobowiązany wykonać w ramach realizacji przedmiotu zamówienia. Przedmiotowe postanowienia pozostawiają zbyt dużą dozę niepewności w zakresie wykonanych dotychczas prac i elementów, które będą musiały zostać powtórzone lub poprawione (ewentualnie rozebrane jak i wykonane ponownie). W oparciu o tak sformułowany opis przedmiotu zamówienia nie jest możliwym prawidłowe skalkulowanie ceny oferty, która to cena powinna uwzględniać wszystkie koszty ponoszone przez Wykonawcę w ramach realizacji przedmiotu umowy. Wskazał na wyrok KIO z dnia 27.12.2011 r., sygn. akt: KIO 2649/11 oraz na wyrok KIO z dnia 07.11.2008 r., sygn. akt KIO/UZP 1187/08. Uwzględniając powyższe, nie może budzić żadnych wątpliwości fakt, iż niniejszy opis przedmiotu zamówienia jest nieprecyzyjny, a zatem Zamawiający dopuścił się rażącego naruszenia przepisu art. 29 ust. 1 Pzp. Odwołujący wnosil o nakazanie Zamawiającemu:

- a) przekazania wykonawcom kompletnej inwentaryzacji wykonanych robót, tj. kompletnej informacji na temat tego, jaki zakres robót został już wykonany oraz które roboty już wykonane będą musiały być poprawione, rozebrane lub wykonane ponownie,
- b) usunięcie wykazanych powyżej sprzeczności i jednoznaczne wskazanie w SIWZ że roboty, które nie zostały ujęte przez Zamawiającego w Przedmiarze Robót, zostały już prawidłowo wykonane i odebrane przez Zamawiającego, a ewentualne roboty związane z poprawieniem, rozebraniem i ponownym wykonaniem tych robót, jeżeli wady ujawnią się w trakcie realizacji umowy, będą zlecane w trybie art. 67 ust. 1 pkt 5 jako roboty dodatkowe lub w inny sposób, za dodatkową zapłatą.
- c) usunięcie Kwoty Warunkowej, stanowiącej swoisty limit wynagrodzenia kosztorysowego.



Odnosnie zarzutów dotyczących przerzucenia na wykonawcę odpowiedzialności za projekt. Stosownie do pkt 22.3 zdanie trzecie IDW (str. 23) oraz klauzulach 4.1 i 5.1 wzoru umowy, a również pośrednio stosownie do wykreślonej z Warunków Ogólnych Umowy klauzuli 1.9 („Błędy w Wymaganiach Zamawiającego), wszystkie błędy ujawnione w projekcie, Specyfikacjach Technicznych Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych oraz w Przedmiarach Robót Wykonawca powinien zgłosić Zamawiającemu przed terminem określonym w art. 38 Pzp. Powyższe postanowienie oznacza przerzucenie na wykonawcę odpowiedzialności za projekt budowlany dostarczony przez Zamawiającego. Dodatkowo, Zamawiający nałożył na wykonawcę niemożliwy do spełnienia obowiązek zgłoszenia ujawnionych błędów przed upływem terminu na składanie wniosków o wyjaśnienie treści SIWZ, tj. do połowy terminu składania ofert. Zgodnie z orzecznictwem, wykonawca robót budowlanych nie może ponosić odpowiedzialności za projekt budowlany. Przywołał wyrok z dnia 23.08.2010 r., sygn. akt: KIO/UZP 1698/10 oraz wyrok KIO z dnia 27.12.2011 r., sygn. akt: KIO 2649/11. Ponadto, mając na uwadze okoliczność, iż przedmiotem zamówienia jest dokończenie robót wykonywanych przez innego wykonawcę oraz fakt, iż Zamawiający nie przekazał wykonawcom inwentaryzacji wykonanych robót, wskazanie błędów w przekazanych dokumentach nie jest możliwe w terminie wskazanym przez Zamawiającego. Odwołujący wnosil o nakazanie Zamawiającemu: Wykreślenia konieczności wskazania błędów w przekazanych dokumentach oraz dokonywania zmian w projektach przekazanych przez Zamawiającego. Ewentualnie jednoznaczne wskazanie w SIWZ, iż Wykonawca nie ponosi odpowiedzialności, za błędy w dokumentacji projektowej ujawnione na etapie realizacji zamówienia.

Odnosnie zarzutów dotyczących zakresu gwarancji. W pkt 7. OPZ Gwarancje (str. 22) Zamawiający wskazał, iż niezależnie od rękojmi Wykonawca udziela gwarancji na wykonane Roboty, dostarczone Materiały i Urządzenia licząc od daty wystawienia Świadectwa Przejęcia na okres 36 miesięcy. Następnie w pkt 7.2 zostały wskazane Roboty, które (jako roboty zrealizowane przez poprzedniego wykonawcę) zostają wyłączone z gwarancji udzielonej przez Wykonawcę. Odwołujący wskazuje, iż przedstawiona przez Zamawiającego lista wyłączeń nie pokrywa się z listą robót wykonanych przez poprzedniego wykonawcę. Tym samym Zamawiający, w ramach przedmiotowego zamówienia, żąda udzielenia przez nowego wykonawcę gwarancji na pozostałe roboty wykonane przez poprzedniego wykonawcę. Odwołujący wnosil o nakazanie Zamawiającemu: doprecyzowania postanowień dotyczących udzielanej rękojmi i gwarancji w taki sposób, aby dotyczyły one wyłącznie robót wykonanych przez wykonawcę w ramach realizacji przedmiotowego zamówienia.

Zamawiający w dniu 22.02.2013 r. zamieścił na stronie internetowej kopie odwołania oraz wezwanie w trybie art. 185 ust.1 Pzp do uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym. Żadne przystąpienia nie miały miejsca.

Do otwarcia posiedzenia Zamawiający wobec wniesienia odwołanie do Prezesa KIO nie wniosło na piśmie, w trybie art. 186 ust. 1 Pzp, odpowiedzi na odwołanie.

**Skład orzekający Krajowej Izby Odwoławczej, po przeprowadzeniu rozprawy w przedmiotowej sprawie, zapoznaniu się z postanowieniami ogłoszenia o zamówieniu oraz SIWZ, w szczególności Instrukcją dla Wykonawców (Częścią I SIWZ), Wzorem umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt (Częścią II SIWZ) oraz Opisem Przedmiotu Zamówienia /OPZ/ (Częścią III SIWZ), w tym także przedmiarami robót, odpowiedziami na pytania (pismo z dnia 22.02.2013 r., 28.02.2013 r. oraz 04.03.2013 r.) oraz dokonany w ich kontekście modyfikacjami postanowień SIWZ, jak i zmianą ogłoszenia o zamówieniu – wniosek z dnia 04.03.2013 r., odwołaniem, jak i złożoną na posiedzeniu przez Zamawiającego odpowiedzią na odwołanie wraz z załącznikami, po wysłuchaniu oświadczeń, jak i stanowisk stron złożonych ustnie do protokołu w toku rozprawy, ustalił i zważył, co następuje.**

Skład orzekający Izby ustalił, że nie została wypełniona żadna z przesłanek skutkujących odrzuceniem odwołania na podstawie art. 189 ust. 2 Pzp, a Wykonawca wnoszący odwołanie posiadał interes w rozumieniu art. 179 ust. 1 Pzp, uprawniający do jego złożenia. Należy bowiem wskazać, że: *„Zgodnie z powołanym przepisem środki ochrony prawnej określone w dziale VI Pzp przysługują wykonawcy, uczestnikowi konkursu, a także innemu podmiotowi, jeżeli ma lub miał interes w uzyskaniu danego zamówienia oraz poniósł lub może ponieść szkodę w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów ustawy. Na etapie postępowania o udzielenie zamówienia przed otwarciem ofert, np. w przypadku odwołań czy skarg dotyczących postanowień ogłoszenia i siwz przyjęć należy, iż każdy wykonawca deklarujący zainteresowanie uzyskaniem danego zamówienia posiada jednocześnie interes w jego uzyskaniu. Sformułowanie ww. przepisu w żaden sposób nie nakazuje badania sytuacji podmiotowej wykonawcy w celu ustalenia jakiego typu warunki udziału w postępowaniu spełnia oraz w jaki sposób o dane zamówienie zamierza się ubiegać (samodzielnie, np. korzystając z doświadczenia innych podmiotów, w konsorcjum (...)). Również pojęcie szkody w takiej sytuacji nie może być badane w sposób równie ścisły jak w wypadku korzystania ze środków ochrony prawnej odnośnie złożonych ofert. Na etapie*

*specyfikacji istotnych warunków zamówienia nie ma możliwości określenia i udowodnienia konkretnej szkody, którą wykonawca w trakcie dalszego biegu postępowania o udzielenie zamówienia może ponieść. Wystarczające jest tu wskazanie na naruszenie obowiązujących przepisów prowadzące do powstania hipotetycznej szkody w postaci utrudniania dostępu do zamówienia lub spowodowania konieczności ubiegania się o udzielenie zamówienia niezgodnie z prawem (np. przez perspektywę zawarcia niezgodnej z przepisami prawa umowy w sprawie zamówienia). Przyjęcie założeń przeciwnych prowadzić by mogło do nadmiernego ograniczenia w korzystaniu ze środków ochrony prawnej dotyczących treści ogłoszenia i siwz.” (za wyrokiem KIO z dnia 04.10.2010 r., sygn. akt: KIO 2036/10).*

Skład orzekający Izby działając zgodnie z art. 190 ust. 7 Pzp dopuścił w niniejszej sprawie dowody z: dokumentacji postępowania o zamówienie publiczne nadesłanej przez Zamawiającego do akt sprawy w kopii potwierdzonej za zgodność z oryginałem o sygn. akt: KIO 433/13, postanowień ogłoszenia o zamówieniu oraz SIWZ, w szczególności Instrukcji dla Wykonawców (Częścią I SIWZ), Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt (Częścią II SIWZ) oraz Opisu Przedmiotu Zamówienia /OPZ/ (Częścią III SIWZ), w tym także przedmiaru robót, odpowiedzi na pytania (pismo z dnia 22.02.2013 r., 28.02.2013 r. oraz 04.03.2013 r.) oraz dokonanych w ich kontekście modyfikacji postanowień SIWZ /w tych samych pismach/, jak i zmiany ogłoszenia o zamówieniu – wniosek z dnia 04.03.2013 r., odwołania, jak i złożonej na posiedzeniu przez Zamawiającego odpowiedzi na odwołanie wraz z załącznikami (odpowiedzi na pytania - pismo z dnia 28.02.2013 r. oraz 04.03.2013 r.).

Przy rozpoznawaniu przedmiotowej sprawy skład orzekający Izby wziął pod uwagę także stanowiska i oświadczenia stron złożone ustnie do protokołu.

Odnosząc się do podniesionych w treści odwołania zarzutów stwierdzić należy, że odwołanie nie zasługuje na uwzględnienie.

Izba dokonała następujących ustaleń odnośnie przedmiotowego odwołania:

Zamawiający w pkt 9 SIWZ, tj. Instrukcji dla Wykonawców (Częścią I SIWZ) - Warunki udziału w postępowaniu oraz dokumenty potwierdzające spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków wskazał, że Wykonawcy ubiegający się o zamówienie publiczne muszą spełniać niżej wymienione warunki udziału w postępowaniu. W tym zakresie Izba przywołuje postanowienia SIWZ podane przez Odwołującego w ramach odwołania (na str. od 2 do 3 oraz na 5, jak i od 6 do 9). Z kolei w ramach odpowiedzi na pytania (pismo z dnia 22.02.2013 r., 28.02.2013 r. oraz 04.03.2013 r.) oraz dokonanych w ich kontekście modyfikacji postanowień SIWZ, jak

i zmiany ogłoszenia o zamówieniu – wniosek z dnia 04.03.2013 r. Zamawiający ustalił co następuje.

W piśmie z dnia 22.02.2013 r.: „Zmiana nr 1

Zamawiający w SIWZ w Instrukcji dla Wykonawców w pkt 9 ppkt 9.1. skreśliła dotychczasowe pkt 9.1.1 i 9.1.2 - i zastępuje je nowymi punktami 9.1.1. i 9.1.2. o treści:

*9 Warunki udziału w postępowaniu oraz dokumenty potwierdzające spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków:*

*9.1 Wykonawcy ubiegający się o zamówienie publiczne muszą spełniać niżej wymienione warunki udziału w postępowaniu:*

*9.1.1 posiadać wiedzę i doświadczenie oraz dysponować potencjałem technicznym i osobami zdolnymi do wykonania niniejszego zamówienia Wykonawca musi spełniać następujące warunki dotyczące powyższych okoliczności (w przypadku wspólnego ubiegania się dwóch lub więcej Wykonawców o udzielenie niniejszego zamówienia, oceniany będzie ich łączny potencjał techniczny i kadrowy oraz łączne kwalifikacje i doświadczenie):*

*9.1.1.1 wykonać w okresie ostatnich 5 lat, przed upływem terminu składania ofert a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie:*

*9.1.1.1.1 co najmniej jedną zakończoną robotę budowlaną (przez zakończoną robotę budowlaną rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) z zakresu budowy obiektu kubaturowego spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy, o wartości robót budowlanych nie mniejszej niż 200 mln PLN brutto i kubaturze nie mniejszej niż 100.000 m<sup>3</sup>,*

*9.1.1.1.2 co najmniej jedną zakończoną robotę budowlaną, przez zakończoną robotę budowlaną rozumie się uzyskanie ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie obiektu stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji] w zakresie systemów urządzeń technicznych obejmujących między innymi regulowane systemy akustyczne, zmieniające geometrię wnętrza w celu regulacji akustyki sali, w zależności od rodzaju wydarzenia artystycznego, dla sali o ilości widzów nie mniejszej niż*

400 miejsc siedzących. Zamawiający dopuszcza wykazanie wykonania ww. robót w ramach realizacji jednego zadania

9.1.2 Wskaże do uczestniczenia w wykonaniu niniejszego zamówienia następujące osoby wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, wykształcenia i doświadczenia, niezbędnych do wykonania zamówienia, a także zakresu wykonywania przez nich czynności oraz poda informacje o podstawie do dysponowania tymi osobami;

9.1.2.1 Kierownik Kontraktu - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- minimum 10 letnie doświadczenie w kierowaniu jako kierownik budowy, względnie kierownik robót i/lub zarządzaniu projektami w zakresie kontraktów budowlanych
- zarządzał co najmniej 1 zakończonym kontraktem w zakresie budowy obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy - przez cały okres jego realizacji od początku do jego zakończenia (przez początek rozumie się Datę Rozpoczęcia, a przez zakończoną budowę rozumie się wydanie Świadectwa Przejęcia w pełnym jej zakresie (według warunków kontraktowych FIDIC lub równoważnych np. VOB) o wartości wszystkich robót nie mniejszej niż 100 mln PLN brutto zrealizowanej w oparciu o warunki kontraktowe FIDIC lub równoważne (np. VOB).

9.1.2.2 Kierownik budowy - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności konstrukcyjno-budowlanej, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t. j. Dz. U. z 2010 r., Nr 243, poz.1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,
- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony

zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,

- minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania jako kierownik budowy budową obiektów kubaturowych,

- kierował jako kierownik budowy co najmniej 1 zakończoną budową w zakresie budowy obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy - przez cały okres jej realizacji od początku do jej zakończenia (przez początek rozumie się tyczenie i budowę fundamentów, a przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) o wartości wszystkich robót nie mniejszej niż 50 mln PLN brutto.

9.1.2.3 Kierownik robót budowlanych konstrukcyjnych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,

- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności konstrukcyjno - budowlanej, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz.578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,

- wpis na listę członków właściwej Izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,

- minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami konstrukcyjnymi obiektów kubaturowych,

- kierował robotami konstrukcyjnymi na co najmniej 1 zakończonej budowie w zakresie

*budowy obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy - przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie obiektu stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) o wartości wszystkich robót nie mniejszej niż 20 mln PLN brutto.*

*9.1.2.4 Kierownik robót budowlanych wykończeniowych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:*

- wykształcenie wyższe techniczne,*
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności konstrukcyjno-budowlanej, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz U. z 2010, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz.578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji.*
- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,*
- minimum 5 letnie doświadczenie w zakresie robót budowlano-wykończeniowych (architektura i wystrój wnętrz) obiektów kubaturowych,*
- nadzorował lub kierował robotami budowlano-wykończeniowymi na co najmniej 1 zakończonej budowie w zakresie budowy sali, przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) - o ilości widzów nie mniejszej niż 400 miejsc siedzących i o wartości robót*

wykończeniowych nie mniejszej niż 10 mln PLN brutto.

9.1.2.5 Kierownik robót sanitarnych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń cieplnych, wentylacyjnych, gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (tj. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,.
- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,
- minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami sanitarnymi w obiektach kubaturowych,
- kierował robotami instalacyjnymi w zakresie instalacji i urządzeń cieplnych, wentylacyjnych, wodociągowych i kanalizacyjnych na co najmniej 1 zakończonej budowie w zakresie budowy obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy - przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) o wartości robót sanitarnych instalacyjnych i wentylacyjnych nie mniejszej niż 10 mln PLN brutto.

9.1.2.6 Kierownik robót drogowych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:



- wykształcenie wyższe techniczne,
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności dróg, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (tj. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji
- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,
- minimum 5 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami drogowymi,
- kierował robotami drogowymi na co najmniej 1 zakończonej budowie przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) przy pracach brukarskich nawierzchni placu lub ciągu pieszo-jezdnego mającego nawierzchnię brukowaną z materiałów kamiennych o powierzchni nie mniejszej niż 5 000 m<sup>2</sup> i o wartości robót drogowych nie mniejszej niż 2 mln PLN brutto.

9.1.2.7 Kierownik robót elektrycznych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (tj. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,

- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,
- minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami elektrycznymi w obiektach kubaturowych,
- kierował robotami elektrycznymi na co najmniej 1 zakończonej budowie w zakresie budowy obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy - przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) o wartości robót elektrycznych (bez robót niskoprądowych) nie mniejszej niż 5 mln PLN brutto.

9.1.2.8 Kierownik robót niskoprądowych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2010 r, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz 578 ze. zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,
- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,
- minimum 5 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami z zakresu instalacji

niskoprądowych systemów p. pożarowych SAP, systemów dźwiękowego ostrzegania DSO, systemów bezpieczeństwa, BMS, telewizji dozorowej CCTV oraz okablowania strukturalnego w obiektach kubaturowych,

- kierował robotami elektrycznymi niskoprądowymi na co najmniej 1 zakończonej budowie w zakresie budowy obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy - przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę rozumie się uzyskanie przez obiekt ostatecznej decyzji o pozwoleniu na użytkowanie stosownie do ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane lub innego dokumentu równoważnego do powyższego [jako dokument równoważny rozumie się zezwolenie na użytkowanie obiektu wydane zgodnie z przepisami obowiązującymi w jego lokalizacji]) o wartości robót elektrycznych niskoprądowych nie mniejszej niż 3 mln PLN brutto. Zamawiający dopuszcza łączenie ww. funkcji w zakresie nie wykraczającym poza posiadane uprawnienia budowlane. Zamawiający nie dopuszcza łączenia funkcji Kierownika Kontraktu z innymi funkcjami wymienionymi powyżej. Zamawiający pisząc o katalogu obiektów: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy uważa, że ten katalog jest katalogiem zamkniętym. Wszędzie gdzie używa się dla tego katalogu łącznika „i” należy rozumieć jako „i/lub”.

W piśmie z dnia 04.03.2013 r.: „Zmiana nr 6

Zamawiający w SIWZ w Instrukcji dla Wykonawców w pkt 9 ppkt 9.1. skreśliła dotychczasowe pkt 9.1.1 i 9.1.2 - i zastępuje je nowymi punktami 9.1.1. i 9.1.2. o treści:

9. Warunki udziału w postępowaniu oraz dokumenty potwierdzające spełnianie warunków udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków:

9.1. Wykonawcy ubiegający się o zamówienie publiczne muszą spełniać niżej wymienione warunki udziału w postępowaniu:

9.1.1.1 posiadać wiedzę i doświadczenie oraz dysponować potencjałem technicznym i osobami zdolnymi do wykonania niniejszego zamówienia. Wykonawca musi spełniać następujące warunki dotyczące powyższych okoliczności (w przypadku wspólnego ubiegania

się dwóch lub więcej Wykonawców o udzielenie niniejszego zamówienia, oceniany będzie ich łączny potencjał techniczny i kadrowy oraz łączne kwalifikacje i doświadczenie):

9.1.1.1.1. wykonać w okresie ostatnich 5 lat, przed upływem terminu składania ofert a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie:

9.1.1.1.2. co najmniej jedną zakończoną robotę budowlaną (przez zakończoną robotę budowlaną rozumie się dopuszczenie obiektu, w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji) z zakresu budowy i/lub rozbudowy i/lub odbudowy i/lub nadbudowy i/lub przebudowy obiektu kubaturowego spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy, o wartości robót budowlanych nie mniejszej niż 200 mln PLN brutto i kubaturze obejmującej te roboty nie mniejszej niż 100.000 m<sup>3</sup>,

9.1.1.1.3. co najmniej jedną zakończoną robotę budowlaną, (przez zakończoną robotę budowlaną rozumie się dopuszczenie obiektu, w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji) w zakresie systemów urządzeń technicznych obejmujących między innymi regulowane systemy akustyczne, zmieniające geometrię wnętrza w celu regulacji akustyki sali, w zależności od rodzaju wydarzenia artystycznego, dla sali o ilości widzów nie mniejszej niż 400 miejsc siedzących.

Zamawiający dopuszcza wykazanie wykonania ww. robót w ramach realizacji jednego zadania.

9.1.2. Wskaże do uczestniczenia w wykonaniu niniejszego zamówienia następujące osoby wraz z informacjami na temat ich kwalifikacji zawodowych, wykształcenia i doświadczenia, niezbędnych do wykonania zamówienia, a także zakresu wykonywania przez nich czynności oraz poda informacje o podstawie do dysponowania tymi osobami;

9.1.2.1. Kierownik Kontraktu - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- minimum 10 letnie doświadczenie w kierowaniu jako kierownik budowy, względnie kierownik robót i/lub zarządzaniu projektami w zakresie kontraktów budowlanych
- zarządzał co najmniej 1 zakończonym kontraktem w zakresie budowy i/lub rozbudowy i/lub

*odbudowy i/lub nadbudowy i/lub przebudowy obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy - przez cały okres jego realizacji od początku do jego zakończenia (przez początek rozumie się Datę Rozpoczęcia, a przez zakończenie rozumie się wydanie Świadectwa Przejęcia w pełnym zakresie robót (według warunków kontraktowych FIDIC lub równoważnych np. VOB) o wartości wszystkich robót nie mniejszej niż 100 mln PLN brutto zrealizowanej w oparciu o warunki kontraktowe FIDIC lub równoważne (np. VOB).*

*9.1.2.2. Kierownik budowy - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:*

- wykształcenie wyższe techniczne,*
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności konstrukcyjno-budowlanej, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t. j. Dz. U. z 2010 r., Nr 243, poz.1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,*
- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,*
- minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania jako kierownik budowy robotami budowlanymi przy obiektach kubaturowych,*
- kierował jako kierownik budowy co najmniej 1 zakończoną budową i/lub rozbudową i/lub odbudową i/lub nadbudową i/lub przebudową obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe*

w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy - przez cały okres jej realizacji aż do jej zakończenia (przez zakończoną budowę, rozbudowę, odbudowę, nadbudowę, przebudowę rozumie się dopuszczenie obiektu, w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji)) o wartości wszystkich robót nie mniejszej niż 50 mln PLN brutto.

9.1.2.3. Kierownik robót budowlanych konstrukcyjnych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności konstrukcyjno - budowlanej, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz.1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz.578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,
- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,
- minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami konstrukcyjnymi obiektów kubaturowych,
- kierował robotami konstrukcyjnymi na co najmniej 1 zakończonej budowie i/lub rozbudowie i/lub odbudowie i/lub nadbudowie i/lub przebudowie obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy -przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę, rozbudowę, odbudowę, nadbudowę, przebudowę rozumie się dopuszczenie obiektu, w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji) o wartości wszystkich robót nie mniejszej

niż 20 mln PLN brutto.

9.1.2.4. Kierownik robót budowlanych wykończeniowych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności konstrukcyjno-budowlanej, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,
- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,
- minimum 5 letnie doświadczenie w zakresie robót budowlano-wykończeniowych (architektura i wystrój wnętrz) obiektów kubaturowych,
- nadzorował lub kierował robotami budowlano-wykończeniowymi na co najmniej 1 zakończonej budowie i/lub rozbudowie i/lub odbudowie i/lub nadbudowie i/lub przebudowie sali, przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę, rozbudowę, odbudowę, nadbudowę, przebudowę rozumie się dopuszczenie obiektu, w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji) - o ilości widzów nie mniejszej niż 400 miejsc siedzących i o wartości robót wykończeniowych nie mniejszej niż 10 mln PLN brutto

9.1.2.5. Kierownik robót sanitarnych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń cieplnych, wentylacyjnych, gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub

*odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,*

- *wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,*

- *minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami sanitarnymi w obiektach kubaturowych,*

- *kierował robotami instalacyjnymi w zakresie instalacji i urządzeń cieplnych, wentylacyjnych, wodociągowych i kanalizacyjnych na co najmniej 1 zakończonej budowie i/lub rozbudowie i/lub odbudowie i/lub nadbudowie i/lub przebudowie obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy -przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę, rozbudowę, odbudowę, nadbudowę, przebudowę rozumie się dopuszczenie obiektu, w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji) o wartości robót sanitarnych instalacyjnych i wentylacyjnych nie mniejszej niż 10 mln PLN brutto.*

*9.1.2.6. Kierownik robót drogowych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:*

- *wykształcenie wyższe techniczne,*

- *uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności dróg, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami*



*dotyczące uznawania kwalifikacji,*

*- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,*

*- minimum 5 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami drogowymi,*

*- kierował robotami drogowymi na co najmniej 1 zakończonej budowie i/lub rozbudowie i/lub odbudowie i/lub nadbudowie i/lub przebudowie przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę rozbudowę, odbudowę, nadbudowę, przebudowę rozumie się dopuszczenie w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji) przy pracach brukarskich nawierzchni placu i/lub ciągu*

*pieszo-jezdnego mającego nawierzchnię brukowaną z materiałów kamiennych o powierzchni nie mniejszej niż 5 000 m<sup>2</sup> i o wartości robót drogowych nie mniejszej niż 2 mln PLN brutto.*

*9.1.2.7. Kierownik robót elektrycznych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:*

*- wykształcenie wyższe techniczne,*

*- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,*

*- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,*

*- minimum 10 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami elektrycznymi w obiektach kubaturowych,*

*- kierował robotami elektrycznymi na co najmniej 1 zakończonej budowie i/lub rozbudowie i/lub odbudowie i/lub nadbudowie i/lub przebudowie obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami,*

szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy -przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę, rozbudowę, odbudowę, nadbudowę, przebudowę rozumie się dopuszczenie obiektu, w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji) o wartości robót elektrycznych (bez robót niskoprądowych) nie mniejszej niż 5 mln PLN brutto.

9.1.2.8. Kierownik robót niskoprądowych - niniejsza osoba ma posiadać następujące kwalifikacje i doświadczenie:

- wykształcenie wyższe techniczne,
- uprawnienia budowlane do kierowania robotami budowlanymi bez ograniczeń w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych, o których mowa w ustawie z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2010 r., Nr 243, poz. 1623 ze zm.) oraz w Rozporządzeniu Ministra Transportu i Budownictwa z dnia 28 kwietnia 2006 r. w sprawie samodzielnych funkcji technicznych w budownictwie (Dz. U. z 2006 r. Nr 83, poz. 578 ze zm.) lub odpowiadające im ważne uprawnienia budowlane wydane na podstawie uprzednio obowiązujących przepisów prawa, lub uznane przez właściwy organ, zgodnie z ustawą z dnia 18 marca 2008 r. o zasadach uznawania kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (tj. Dz. U. z 2008 r. Nr 63, poz. 394) lub zgodnie z wcześniej obowiązującymi przepisami dotyczące uznawania kwalifikacji,
- wpis na listę członków właściwej izby samorządu zawodowego potwierdzony zaświadczeniem wydanym przez tę izbę z określonym w nim terminem ważności zgodnie z przepisami powołanymi w punkcie wyżej,
- minimum 5 letnie doświadczenie w zakresie kierowania robotami z zakresu instalacji niskoprądowych systemów p. pożarowych SAP, systemów dźwiękowego ostrzegania DSO, systemów bezpieczeństwa, BMS, telewizji dozorowej CCTV oraz okablowania strukturalnego w obiektach kubaturowych,
- kierował robotami elektrycznymi niskoprądowymi na co najmniej 1 zakończonej budowie i/lub rozbudowie i/lub odbudowie i/lub nadbudowie i/lub przebudowie obiektów kubaturowych spośród następującego katalogu: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych

*i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy - przynajmniej przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę, rozbudowę, odbudowę, nadbudowę, przebudowę rozumie się dopuszczenie obiektu, w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji) o wartości robót elektrycznych niskoprądowych nie mniejszej niż 3 mln PLN brutto. Zamawiający dopuszcza łączenie ww. funkcji w zakresie nie wykraczającym poza posiadane uprawnienia budowlane. Zamawiający nie dopuszcza łączenia funkcji Kierownika Kontraktu z innymi funkcjami wymienionymi powyżej. Zamawiający pojęcia: budowa i przebudowa, o których mowa powyżej rozumie zgodnie z definicjami zawartymi w ustawie prawo budowlane (t.j. Dz. U. z 2010, Nr 243, poz.1623 ze zm.). Zamawiający pisząc o katalogu obiektów: budynki biurowe, siedziby administracji rządowej lub samorządowej, obiekty wydziałów wyższych uczelni z laboratoriami, instytuty naukowe z laboratoriami, szpitale i budynki centrów medycznych, teatry, filharmonie, sale koncertowe i kongresowe, hotele 4-cztero i 5-cio gwiazdkowe, budynki pasażerskich dworców kolejowych i lotniczych, centra naukowe i/lub dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy uważa, że ten katalog jest katalogiem zamkniętym. Wszędzie gdzie używa się dla tego katalogu łącznika „i” należy rozumieć jako „i/lub”.*

W ramach odpowiedzi na pytanie 2, i 3 – pismo z dnia 22.02.2013 r., odpowiedzi na pytanie 6 – pismo z dnia 28.02.2013 r. oraz odpowiedzi na pytanie 5 – pismo z dnia 04.03.2013 r. Zamawiający zawarł, że:

*„Pytanie nr 2*

*Pkt. 9 SWIZ „Katalog dopuszczonych rodzajów obiektów” -*

*Czy budynki centrów handlowych wykonane w konstrukcji żelbetowej będą brane pod uwagę przez Zamawiającego na potwierdzenie warunku wiedzy i doświadczenia wykonawcy oraz doświadczenia osób zdolnych do wykonania zamówienia.*

*Odpowiedź na pytanie nr 2:*

*Zamawiający potwierdza, że budynki centrów handlowych wykonane w konstrukcji żelbetowej będą przez niego brane pod uwagę na potwierdzenie warunku wiedzy i doświadczenia wykonawcy oraz doświadczenia osób zdolnych do wykonania zamówienia.*

*Pytanie nr 3*

*Pkt. 9 SWIZ „Katalog dopuszczonych rodzajów obiektów” -*

*Czy nowoczesny, multimedialny budynek nauki z laboratoriami zawiera się w katalogu zamkniętym wskazanym przez Zamawiającego? Jeśli nie, to wnioskujemy o rozszerzenie*

ww. katalogu o budynki nauki. Swoją prośbę uzasadniamy tym, że realizacja tego typu obiektu nie różni się pod względem technologicznym od wykonywania pozostałych budynków wymienionych w katalogu.

Odpowiedź na pytanie nr 3 (patrz też Zmiana nr 1):

Tak, Zamawiający potwierdza, że nowoczesny, multimedialny budynek nauki z laboratoriami zawiera się w katalogu zamkniętym wskazanym przez Zamawiającego., o którym mowa w pkt 9 IDW" (...) „Pytanie Nr 6

Pkt. 9.1.2. SIWZ „Katalog dopuszczalnych rodzajów obiektów”

Czy budynki muzeów zaliczają się do katalogu obiektów kubaturowych wskazanego przez Zamawiającego, a co za tym idzie będą brane pod uwagę przy ocenie spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia oraz doświadczenia osób zdolnych do wykonania zamówienia?

Odpowiedź na Pytanie 6

Zgodnie ze zmianą nr 1 do SIWZ opublikowaną w dniu 22.02.2013 na stronie internetowej Zamawiającego, budynki muzeów zaliczają się do zamkniętego katalogu obiektów wskazanych przez Zamawiającego.”. (...) „Pytanie Nr 5

Pkt. 9.1.1.1 i 9.1.2. SIWZ „Warunki udziału w postępowaniu (warunek wiedzy i doświadczenia oraz dysponowania osobami zdolnymi do wykonania zamówienia).

Czy poprzez budowę obiektu kubaturowego należy rozumieć wykonanie roboty budowlanej polegającej zarówno na budowie (odbudowie, rozbudowie, nadbudowie), jak i przebudowie obiektu kubaturowego?

Odpowiedź na pytanie Nr 5.

Tak, Zamawiający potwierdza, że poprzez budowę obiektu kubaturowego należy rozumieć wykonanie roboty budowlanej polegającej zarówno na budowie i/lub odbudowie i/lub rozbudowie i/lub nadbudowie i/lub przebudowie obiektu kubaturowego.”.

Zamawiający ustalił sposób obliczenia ceny w pkt 22 cz. I SIWZ. W pkt 22.1 stwierdził, że: „Podana w ofercie cena musi być wyrażona w PLN. Cena musi uwzględniać wszystkie wymagania niniejszej SIWZ oraz obejmować wszelkie koszty, jakie poniesie Wykonawca z tytułu należytej oraz zgodnej z obowiązującymi przepisami realizacji przedmiotu zamówienia.”. Zaś, w pkt 22.3: „Wykonawca obliczając cenę oferty musi uwzględnić wszystkie pozycje przedmiarowe opisane w Przedmiarach Robót. Wykonawca nie może samodzielnie wprowadzić zmian do Przedmiarów Robót. Wszystkie błędy ujawnione na rysunkach, w Specyfikacjach Technicznych Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych oraz w Przedmiarach Robót Wykonawca powinien zgłosić Zamawiającemu przed terminem określonym w art. 38 ustawy Prawo zamówień publicznych.”. Z kolei w pkt 22.4: „Cenę ofertową należy wyliczyć stosując się do zapisów Rozdziału 8 OPZ pkt 1. Wstęp do Przedmiaru Robót.”. W niniejszym punkcie stwierdza się, że: „Przedmiar Robót powinien

być odczytywany w powiązaniu z wszystkimi dokumentami składającymi się na Kontrakt, a wymienionymi w treści Aktu Umowy. Będzie się uważało, że Wykonawca dokładnie zapoznał się ze szczegółowym opisem Robót, które należy wykonać i sposobem ich wykonania. Całość Robót ma być wykonana zgodnie z ich intencją, znaczeniem i wymogami Kontraktu.” /str. 138 OPZ/.

W ramach odpowiedzi na pytanie 7, 8 i 9 – pismo z dnia 28.02.2013 r.:

„Pytanie Nr 7 Prosimy o przekazanie kompletnej inwentaryzacji wykonanych robót, tj. kompletnej informacji na temat tego, które roboty już wykonane będą musiały być poprawione oraz w jaki sposób poprawione, rozebrane i/lub wykonane ponownie.

Odpowiedź na pytanie Nr 7

Informacje niezbędne do ustalenia zakresu oraz wyceny robót pozostałych do wykonania znajdują się w dokumentacji przetargowej. Opis robót wykonanych został przedstawiony w Rozdziale 1 pkt II OPZ stanowiącego III Część SIWZ. Niezbędne informacje znajdują się również w dokumentacji projektowej, Specyfikacji Ogólnej ST-00 oraz Specyfikacjach Technicznych Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych wymienionych w III Części SIWZ.

Po przerwaniu robót przez uprzedniego wykonawcę, Inżynier wykonał przeglądy niezbędne, aby dokonać uzgodnienia lub ustalenia wartości Robót, Dostaw i Dokumentów Wykonawcy oraz wszelkich innych kwot należnych uprzedniemu Wykonawcy za roboty wykonane zgodnie z Kontraktem. W wyniku tych przeglądów możliwe stało się, na potrzeby niniejszego przetargu, określenie ilości Robót pozostałych jeszcze do wykonania, ilości prac naprawczych oraz ilości prac uzupełniających. Te ilości znajdują się w Przedmiarze Robót przekazany oferentom jako załącznik do III Części SIWZ.

Pytanie Nr 8

Prosimy o potwierdzenie, że roboty, które nie zostały ujęte przez Zamawiającego w Przedmiarze Robót, zostały już prawidłowo wykonane i odebrane przez Zamawiającego, a ewentualne roboty związane z poprawieniem, rozebraniem i ponownym wykonaniem tych robót, jeżeli wady ujawnią się w trakcie realizacji umowy, będą zlecone w trybie art. 67 ust.1 pkt 5 jako roboty dodatkowe lub w inny sposób, za dodatkową zapłatą.

Odpowiedź na pytanie Nr 8

Zamawiający potwierdza, że te roboty, które uzyskały pozytywny wynik inspekcji Inżyniera w celu dokonania płatności, zostały uznane za poprawnie wykonane przez poprzedniego wykonawcę i jako takie nie zostały ujęte w Przedmiarze Robót. Jednakże zgodnie z Warunkami Kontraktu jedynie Świadcstwo Przejęcia Robót, wystawione przez Inżyniera Kontraktu, jest potwierdzeniem odebrania robót. Z uwagi na to, że poprzedni wykonawca nie dokończył Robót objętych poprzednim Kontraktem, takie Świadcstwo nie zostało wystawione, a więc nie można uznać, że Zamawiający dokonał odbioru robót wykonanych

*przez poprzedniego wykonawcę (poza Przebudową linii kablowych trakcyjnych MPK, Przebudową sieci wod.-kan. - sieć wody DN800 i DN1000 i Przełożeniem sieci ciepłowniczej, na które to Roboty zostały wystawione Świadczenia Przejęcia Części Robót). Ewentualnie ujawnione w trakcie realizacji umowy roboty związane z koniecznością poprawienia, rozebrania i ponownego wykonania robót wykonanych przez poprzedniego wykonawcę, nie ujęte w Przedmiarze Robót, będą możliwe do odrębnego zlecenia za dodatkową zapłatą, o ile będą ku temu spełnione przesłanki Ustawy PZP.*

#### Pytanie Nr 9

*Prosimy o usunięcie Kwoty Warunkowej, stanowiącej swoisty limit wynagrodzenia kosztorysowego.*

*Odpowiedź na Pytanie 9*

*Zamawiający nie zgadza się na usunięcie Kwoty Warunkowej.*

*Pytający mylnie interpretuje znaczenie Kwoty Warunkowej. Kwota ta nie stanowi „limitu wynagrodzenia kosztorysowego”. Kwota Warunkowa pozwala na dokonywanie płatności uwzględniających przekroczenia obmiarowe podanych ilości przedmiarowych, będące wynikiem naturalnej realizacji prac zgodnie z Kontraktem bez konieczności każdorazowego podpisywania aneksu do Kontraktu w przypadku wystąpienia takiej sytuacji. W sytuacji, w której przekroczenia obmiarowe przekroczą wartość Kwoty Warunkowej oraz Zatwierdzonej Kwoty Kontraktowej istnieje możliwość jej zwiększenia poprzez zawarcie stosownego aneksu do Umowy. Wykonawca otrzyma wynagrodzenie za ilości robót rzeczywiście wykonane i odebrane, co jednoznacznie wynika z zapisów Kontraktu.”.*

Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia przedstawiony został w Części III SIWZ /OPZ/.W jego skład wchodzi Rozdział 1 - Opis Projektu; Rozdział 2 - Ogólna Specyfikacja Techniczna Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych ST 00; Rozdział 3 - Szczegółowe Specyfikacje Techniczne Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych; Rozdział 4 - Wytyczne do projektowania szeroko rozumianej technologii sceny; Rozdział 5 - Dokumentacja projektowa; Rozdział 6 - Inne dokumenty i opracowania; Rozdział 7 - Program Funkcjonalno-Użytkowy; Rozdział 8 - Przedmiary Robót.

W Rozdz. 1 Dział I – Ogólny Opis Robót, pkt 3 Opis projektu, część – Rozwiązania Funkcjonalne Placu – str. 7 – 8 OPZ stanowiącej cz. III SIWZ znajdują się postanowienia dotyczące placu znajdującego się nad parkingiem.

W Rozdz. 1 Dział II – Opis Wykonanych Robót – str. 8 – 23 OPZ stanowiącej cz. III SIWZ znajdują się postanowienia dotyczące opisu wykonanych robót przez dotychczasowego Wykonawcę.

Z kolei w Rozdz. 2 - Ogólna Specyfikacja Techniczna Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych ST 00, pkt 8 – Procedury Zatwierdzania Dokumentów Wykonawcy i Inspekcji Inżyniera, ppkt 8.4.5 Inspekcja Robót Naprawczych /str. 60-61 OPZ/ stanowiącej cz. III SIWZ umiejscowiono postanowienia dotyczące procedury obowiązującej przy robotach naprawczych: *„Przeprowadzenie robót wynikających z konieczności naprawy Robót wykonanych przez poprzedniego wykonawcę powinno być przed ich realizacją każdorazowo uzgodnione z Inżynierem. W przypadku, gdy w Przedmiarze Robót została przewidziana odpowiednia pozycja rozliczeniowa, Wykonawca winien potwierdzić z Inżynierem jej adekwatność do naprawy konkretnych Robót. Uzgodnieniu z Inżynierem podlega również zakres Robót wykonanych przez poprzedniego wykonawcę, które powinny być naprawione. W przypadku, gdy w Przedmiarze Robót nie przewidziano odpowiedniej pozycji rozliczeniowej zastosowanie ma Klauzula 13. Warunków Kontraktu. Z ustaleń z Inżynierem powinien być spisany odpowiedni protokół, do którego w zależności od potrzeb powinny być dołączone stosowne załączniki: dokumentacji zdjęciowa, szkice, wyniki wykonanych prób lub ekspertyz (jeżeli takie będą wymagane przez Inżyniera), obmiar, jeżeli wymagane przez Inżyniera to też opinia techniczna producenta konkretnego Materiału itp. Wzór takiego protokołu zostanie sporządzony przez Inżyniera i przekazany Wykonawcy do stosowania.”.*

Natomiast, w Rozdz. 1 Dział II - Opis Wykonanych robót, pkt 7 – Gwarancja, ppkt 7.2 /str. 22 – 23 OPZ stanowiącej cz. III SIWZ/ – zawarte są postanowienia określające jakie roboty są wyłączone z zakresu gwarancji, która zostanie wystawiona przez Wykonawcę wybranego w ramach przedmiotowego postępowania przetargowego. *„(...) - Konstrukcja żelbetowa Budynku Narodowego Forum Muzyki - Konstrukcja żelbetowa Parkingu Podziemnego - Okna zewnętrzne w zakresie nieobjętym Kontraktem - Węzeł cieplny - Przyłącze sieci ciepłej - Centrale wentylacyjne N1/W1, N2.1/N2.1, N2.2/N2.2, N8/W8, N28/W28, jako urządzenia - Pompy obiegowe zamontowane w obiegach przy centralach wentylacyjnych N1/W1, N2.1/N2.1, N2.2/N2.2, N8/W8, N28/W28, jako urządzenia. (...).”.*

Zamawiający określił w ramach Wzoru Umowy charakter kontraktu – Warunki Kontraktu na urządzenia i budowę z projektowaniem dla urządzeń elektrycznych i mechanicznych oraz dla robót budowlanych i inżynierskich projektowanych przez Wykonawcę (Rozdz. 2 – Warunki ogólne kontraktu /str. 1/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ).

Zamawiający określił również w ramach Wzoru Umowy (Rozdz. 3 – Warunki Szczególne Kontraktu /str. 13, 20 oraz 25-29/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ) m.in. następujące klauzule.

Klauzula 4.1 - Ogólne zobowiązania Wykonawcy:

*„W 1 akapicie po wyrazie „Wykonawca” wprowadza się tekst o następującej treści:*

*„z należytą starannością i pilnością”.*

*Po 1 akapicie wprowadza się następujący tekst:*

*W tym celu Wykonawca opracuje i weźmie odpowiedzialność za projekty, których wykonanie leży po stronie Wykonawcy oraz za każdy inny dokument, w tym projekty wymagane przez Zamawiającego lub niezbędne do realizacji Robót zgodnie z Prawem Kraju i konieczne do wykonania w celu i w zakresie niezbędnym do uzyskania decyzji pozwolenia na użytkowanie oraz Świadectwa Przejęcia. Wykonawca uzyska w imieniu Zamawiającego wszelkie niezbędne pozwolenia na użytkowanie Robót.”*

*Klauzula 5.1 - Ogólne zobowiązania projektowe:*

*„Skreśla się w akapicie 1 pierwsze zdanie i zastępuje tekstem o następującej treści:*

*”Wykonawca sporządzi projekt Robót w zakresie określonym w Kontrakcie i będzie za niego odpowiedzialny. Wykonawca wykona wszelkie niezbędne prace projektowe, które będą konieczne do wykonania Kontraktu, w tym dokona niezbędnych zmian w Projekcie i uzyska zatwierdzenie Inżyniera zgodnie z procedurą opisaną w pkt. 8 Ogólnej Specyfikacji Technicznej Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych ST 00. „*

*W akapicie 1, w drugim zdaniu po wyrazie „Projekt” dodaje się wyraz „Robót”.*

*Skreśla się ostatnie dwa akapity.”*

*Klauzula 13.1 - Prawo do Zmian:*

*„Na początku klauzuli dodaje się tekst o następującej treści:*

*„Zmiany mogą być dokonywane jedynie w sposób zgodny z przepisami Ustawy Prawo Zamówień Publicznych (art. 144) i mogą być wprowadzane w przypadku:*

- (a) konieczności dokonania zmian projektowych, które są niezbędne dla prawidłowego wykonania przedmiotu umowy, wprowadzanych w trybie nadzoru autorskiego przeprowadzonego zgodnie z przepisami Prawa Budowlanego lub braków w tej dokumentacji,*
- (b) zmiany sposobu i/lub zakresu realizacji Robót wynikających z konieczności rozszerzenia zakresu prac projektowych, gdy Zamawiający z przyczyn technicznych, ekonomicznych lub prawnych zmieni sposób wykonywania przedmiotu zamówienia wprowadzając inne rozwiązania techniczne lub projektowe z korzyścią dla interesu publicznego,*
- (c) konieczności zmian niezbędnych do realizacji Robót, w tym prac projektowych, zgodnie z Prawem Kraju i koniecznych do wykonania w celu i w zakresie niezbędnym do uzyskania decyzji pozwolenia na użytkowanie oraz Świadectwa Przejęcia,*
- (d) zmiany w zakresie i sposobie wykonywania Robót, wynikające z przeprowadzonych ekspertyz technicznych, o ile nie wykraczają poza zakres świadczenia określony w Kontrakcie,*
- (e) zmiany sposobu wykonania przedmiotu Umowy w sytuacji zaistnienia innych okoliczności prawnych, ekonomicznych lub technicznych, skutkujących niemożliwością*



- wykonania lub należytego wykonania Umowy zgodnie z jej postanowieniami,
- (f) zmiany, za zgodą Zamawiającego, zwiększenia Zatwierdzonej Kwoty Kontraktowej wskazaną w pkt. 5 Aktu Umowy, w przypadku gdy konieczność wzrostu Zatwierdzonej Kwoty Kontraktowej będzie wynikać z istotnych okoliczności mających wpływ na prawidłowe wykonanie przedmiotu Kontraktu,
  - (g) zmian wynikających z konieczności wykorzystania ewentualnych materiałów i urządzeń Zamawiającego,
  - (h) zmiany zakresu Robót wynikających z bezwzględnych wymogów prowadzonego nadzoru konserwatorskiego, o ile nie wykraczają poza zakres świadczenia określony w Kontrakcie,
  - (i) zmiany wynikające z zaleceń Konsultanta ds. akustyki, o ile nie wykraczają poza zakres świadczenia określony w Kontrakcie.

Każda ze zmian może być powiązana z obniżeniem Zatwierdzonej Kwoty Kontraktowej lub podwyższeniem Zatwierdzonej Kwoty Kontraktowej.

Ponadto Zamawiający przewiduje możliwość wprowadzania zmian w przypadku wystąpienia co najmniej jednej z okoliczności wymienionych poniżej, z uwzględnieniem podawanych warunków ich wprowadzenia.

#### *I. Zmiana Czasu na Wykonanie*

*I.1. Zmiany spowodowane warunkami atmosferycznymi, geologicznymi, archeologicznymi, w szczególności:*

- a) klęski żywiołowe;*
- b) warunki atmosferyczne uniemożliwiające prowadzenie robót budowlanych, przeprowadzanie prób i sprawdzeń, dokonywanie odbiorów, w szczególności: temperatury powietrza poniżej  $-15^{\circ}\text{C}$  mierzone na Terenie Budowy o godzinie 12.00 przez dwa kolejne dni, wiatr uniemożliwiający pracę maszyn budowlanych, gwałtowne opady deszczu (oberwanie chmury), gradobicie, burze z wyładowaniami atmosferycznymi, niewypały i niewybuchy,*
- d) znaleziska archeologiczne,*
- e) odmienne od przyjętych w dokumentacji przedstawionej przez Zamawiającego warunki geologiczne (kategorie gruntu, kurzawka, głązy narzutowe itp.),*
- f) odmienne od przyjętych w dokumentacji przedstawionej przez Zamawiającego warunki terenowe, w szczególności istnienie podziemnych sieci, instalacji, urządzeń lub nie zinwentaryzowanych obiektów budowlanych (bunkry, fundamenty, ściany szczelne itp.),*

*I.2. Zmiany będące następstwem okoliczności leżących po stronie Zamawiającego, w szczególności:*

- a) nieterminowe przekazanie Terenu Budowy przez Zamawiającego,*
- b) wstrzymanie wszystkich Robót przez Zamawiającego,*
- c) nieterminowe wykonanie przez Zamawiającego robót budowlanych lub dostaw bez*

realizacji których Wykonawca nie może w sposób należyty wykonywać przedmiotu Kontraktu.

*I.3 Zmiany będące następstwem działania organów administracji, w szczególności:*

*a) przekroczenie zakreślonych przez prawo terminów wydawania przez organy administracji decyzji, zezwoleń, uzgodnień itp.;*

*b) odmowa wydania przez organy administracji wymaganych decyzji, zezwoleń, uzgodnień na skutek błędów w dokumentacji dostarczonej przez Zamawiającego;*

*I.4 Inne przyczyny niezależne od Stron lub niezależnych od Wykonawcy skutkujące niemożliwością lub utrudnieniami w terminowym prowadzeniu prac w szczególności:*

*a) brak możliwości dojazdu oraz transportu materiałów na Teren Budowy spowodowany awariami, remontami lub przebudowami dróg dojazdowych, za wyjątkiem okoliczności wskazanych w Specyfikacji Technicznej Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych ST 00,*

*b) protesty mieszkańców skutkujące całkowitym wstrzymaniem Robót,*

*c) przerwa w dostawie energii elektrycznej dłuższa niż jeden dzień,*

*d) wystąpienia konieczności wykonania robót dodatkowych, zamiennych lub uzupełniających, wstrzymujących lub opóźniających realizację robót będących przedmiotem Umowy,*

*e) wystąpienia wad dokumentacji projektowej skutkującej koniecznością dokonania poprawek lub uzupełnień, jeżeli uniemożliwia to lub wstrzymuje realizację określonego rodzaju robót mających wpływ na termin wykonania Umowy,*

*W przypadku wystąpienia którejkolwiek z okoliczności wymienionych w pkt. I.1-I.4 Czas na Wykonanie może ulec odpowiedniemu przedłużeniu, o czas niezbędny do wykonania przedmiotu Kontraktu w sposób należyty, nie dłużej jednak niż o okres trwania tych okoliczności. W przypadku okoliczności wymienionych w pkt. I.1 – I.4 dopuszcza się możliwość zmiany Ceny Kontraktowej o kwotę stanowiącą równowartość uzasadnionego i udowodnionego Kosztu poniesionego przez Wykonawcę, przy czym zastosowanie ma klauzula 3.5 [Ustalenia].*

*II. Zmiana sposobu spełnienia świadczenia Kontraktu:*

*II.1 Zmiany technologiczne, w szczególności:*

*a) niedostępność na rynku materiałów lub urządzeń wskazanych w dokumentacji Kontraktu, w szczególności w projekcie budowlanym oraz projekcie wykonawczym, a spowodowana zaprzestaniem produkcji lub wycofaniem z rynku tych materiałów lub urządzeń*

*b) pojawienie się na rynku materiałów lub urządzeń nowszej generacji pozwalających na zaoszczędzenie kosztów realizacji przedmiotu Kontraktu lub kosztów eksploatacji wykonanego przedmiotu Kontraktu,*

*c) pojawienie się nowszej technologii wykonania zaprojektowanych robót pozwalającej zaoszczędzenie czasu realizacji Kontraktu lub kosztów wykonywanych Robót, jak również kosztów eksploatacji wykonanego przedmiotu Kontraktu,*

- d) konieczność zrealizowania Kontraktu przy zastosowaniu innych rozwiązań technicznych /technologicznych lub materiałowych niż wskazane dokumentach Kontraktu, w szczególności w projekcie budowlanym i projekcie wykonawczym, m.in. w sytuacji stwierdzenia wad/usterek lub niekompletności tej dokumentacji lub zmiany stanu prawnego w oparciu, o który je przygotowano, w sytuacji, gdyby zastosowanie przewidzianych rozwiązań groziło niewykonaniem lub wadliwym wykonaniem Kontraktu,
- e) odmienne od przyjętych w dokumentacji Kontraktu warunki geologiczne (kategorie gruntu, kurzawka, głazy narzutowe itp.) skutkujące niemożliwością zrealizowania Kontraktu przy dotychczasowych założeniach technologicznych,
- f) odmienne od przyjętych w dokumentacji Kontraktu warunki, w szczególności istnienie podziemnych sieci, instalacji, urządzeń, niezinventaryzowanych obiektów budowlanych (bunkry, fundamenty, ściany szczelne itp.) skutkujące niemożliwością wykonania Kontraktu przy dotychczasowych założeniach technologicznych lub materiałowych,
- g) konieczność zrealizowania Kontraktu przy zastosowaniu innych rozwiązań technicznych materiałowych ze względu na zmiany obowiązującego prawa.

Każda ze wskazywanych w lit a) -g) zmian może być powiązana z obniżeniem Ceny Kontraktowej lub podwyższeniem Zatwierdzonej Kwoty Kontraktowej.

#### II.2 Zmiany osobowe:

Zmiana osób, będących personelem kluczowym Wykonawcy wskazanym w Ofercie, przy pomocy których Wykonawca realizuje przedmiot Kontraktu. W przypadku konieczności zmiany którejkolwiek osób, spośród osób wskazanych wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu, Wykonawca przedstawi Inżynierowi kandydaturę odpowiedniej osoby, posiadającej kwalifikacje i doświadczenie zgodne z opisanymi powyżej. Zamawiający, po uzyskaniu pozytywnej opinii Inżyniera, zatwierdzi niezwłocznie zmianę osoby, jeżeli Wykonawca wykaże, że osoba ta posiada kwalifikacje i doświadczenie na poziomie co najmniej odpowiadającym warunkom opisanym w dokumentach przetargowych,

#### III. Pozostałe zmiany:

- a) siła wyższa uniemożliwiająca wykonanie przedmiotu umowy zgodnie z Kontraktem,
- b) zmiana obowiązującej stawki VAT; Jeśli zmiana stawki VAT będzie powodować zwiększenie kosztów wykonania Kontraktu po stronie Wykonawcy, Zamawiający dopuszcza możliwość zwiększenia Ceny Kontraktowej o kwotę równą różnicy w kwocie podatku zapłaconego przez Wykonawcę,
- c) zmiana sposobu rozliczania Kontraktu lub dokonywania płatności na rzecz Wykonawcy na skutek zmian zawartej przez Zamawiającego umowy o dofinansowanie projektu lub wytycznych dotyczących realizacji projektu,
- d) rezygnacja przez Zamawiającego z realizacji części przedmiotu Kontraktu. W takim przypadku Cena Kontraktowa przysługująca Wykonawcy zostanie pomniejszona, przy czym

Zamawiający zapłaci za wszystkie spełnione świadczenia oraz udokumentowane koszty, które Wykonawca poniósł w związku z wynikającymi z Kontraktu planowanymi świadczeniami,

e) zmiany uzasadnione okolicznościami, o których mowa w art. 357.1 k.c. Przy czym zmiana umowy dopuszczalna jest tylko w zakresie usunięcia rażącej straty jaką poniósłby Wykonawca w związku z wykonaniem zamówienia,

f) zmiana będąca następstwem zmian powszechnie obowiązujących przepisów prawa.

IV. Wszystkie powyższe postanowienia stanowią katalog zmian, na które Zamawiający może wyrazić zgodę. Nie stanowią jednocześnie zobowiązania do wyrażenia takiej zgody.

V. Nie stanowi zmiany Kontraktu w rozumieniu art. 144 ustawy Prawo zamówień publicznych:

a) skorzystanie z klauzul waloryzacyjnych przewidzianych w Kontrakcie na warunkach w nim określonych;

b) zmiana danych związanych z obsługą administracyjno-organizacyjną Kontraktu (np. zmiana nr rachunku bankowego, zmiana dokumentów potwierdzających uregulowanie płatności wobec podwykonawców);

c) zmiany danych teleadresowych, zmiany osób wskazanych do kontaktów między Stronami;

d) udzielenie zamówień dodatkowych określonych w przepisach o zamówieniach publicznych Wszystkie Zmiany wymienione w niniejszej klauzuli mogą być dokonane tylko jeżeli jest to niezbędne dla prawidłowego wykonania przedmiotu Kontraktu.”

Skreśla się ostatnie zdanie w akapicie 1.

Skreśla się p. pkt. (iii) w akapicie 2.

Na końcu klauzuli dodaje się tekst o następującej treści:

„Każda Zmiana może obejmować:

(a) zmiany ilości każdej pracy objętej Kontraktem, jakkolwiek nie każda taka zmiana stanowi Zmianę,

(b) zmianę jakości i innych cech charakterystycznych którejkolwiek części pracy;

(c) zmianę poziomu, pozycji, czy też wymiarów którejkolwiek części Robót;

(d) rezygnacja z jakiegokolwiek pracy (jednak bez prawa zlecenia jej osobom trzecim),

(e) wszelkie dodatkowe prace, Urządzenia, Materiały lub usługi konieczne dla Robót Stałych, włącznie z towarzyszącymi im Próbami Końcowymi, wierceniami i innymi próbami i pracami badawczymi, lub

(f) zmiany w kolejności i terminach wykonywania Robót.

Zamawiający niezależnie od powyższych zmian przewiduje możliwość ewentualnego powierzenia wykonania doposażenia głównej sali koncertowej w system kinowy, jeżeli w okresie przed upływem Czasu na Wykonanie pozyska środki umożliwiające sfinansowanie przedmiotowego zlecenia.”

Biorąc pod uwagę powyższe ustalenia, Izba stwierdziła co następuje.

Odnośnie zarzutów dotyczących naruszenia przez Zamawiającego:

- 1) art. 7 ust. 1 Pzp w zw. z art. 22 ust. 1 pkt 2 i 3 oraz art. 22 ust. 4 Pzp, poprzez sformułowanie warunków udziału w postępowaniu w zakresie doświadczenia wymaganego od wykonawcy oraz potencjału kadrowego w sposób nadmierny, niezwiązany i nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia, a także utrudniający uczciwą konkurencję,
- 2) art. 29 ust. 1 Pzp poprzez sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, uniemożliwiający sporządzenie oferty i dokonanie jej wyceny, a także przerzucający na wykonawcę odpowiedzialność za projekt dostarczony przez Zamawiającego, także w zakresie zakresu gwarancji, Izba uznała że podlegają one oddaleniu. Do poszczególnych zarzutów szczegółowych odniesie się w dalszej części uzasadnienia przyjmując numeracje oraz numery stron wynikające ze złożonego odwołania.

Względem zarzutu II.1 - dotyczącego pkt 9.1.1.1. SIWZ (str. od 2 do 5 odwołania).

Niniejszy zarzut został cofnięty przez Odwołującego na posiedzeniu.

Względem zarzutu II.2 - dotyczącego pkt 9.1.1.2. SIWZ (str. 5 odwołania).

Izba oddaliła niniejszy zarzut (wykazania się stosownym doświadczeniem w wykonaniu – „*pracy w zakresie systemów*” akustycznych, a nie „*roboty budowlanej w zakresie systemów*” akustycznych) uznając, że Zamawiający w sposób wiarygodny przedstawił na rozprawie oraz w ramach przedłożonej na posiedzeniu odpowiedzi na odwołanie uzasadnienie sformułowania w taki sposób postawionego warunku wymaganej wiedzy i doświadczenia, wykazując zarazem jego adekwatność i racjonalność względem przedmiotu zamówienia. Wyjaśnił także że zmiana jaka miała miejsce między warunkami w tym zakresie jakie obowiązywały podczas trwania poprzedniego postępowania przetargowego (w ramach którego wybrano poprzedniego Wykonawcę), a obecnymi są wynikiem doświadczeń jakie zdobył oraz konieczności dysponowania przez Wykonawców doświadczeniem w ramach roboty budowlanej wobec konieczności uzyskania odbioru dozoru technicznego. Zwrócił uwagę że jest to spowodowane specyficznymi elementami konstrukcyjnymi, kwestiami natury bezpieczeństwa oraz zmianami gabarytów i geometrii sali, które będą miały miejsce w toku realizacji zamówienia, co powoduje, że doświadczenie uzyskane w ramach dostawy i montażu systemów akustycznych byłoby niewystarczające na potrzeby przedmiotowego postępowania przetargowego.

Względem zarzutu III.1 – dotyczącego potencjału kadrowego (str. od 6 do 11 odwołania).

Odnosnie ppkt 4 (Kierownika robót budowlanych wykończeniowych) i 8 (Kierownika robót niskoprądowych) Odwołujący cofnął zarzuty na posiedzeniu.

Odnosnie ppkt 1 (Kierownika Kontraktu), 2 (Kierownika budowy), 3 (Kierownika robót budowlanych konstrukcyjnych), 5 (Kierownika robót sanitarnych) i 7 (Kierownika robót elektrycznych). Izba wskazuje, że rozważając zmodyfikowane na rozprawie żądanie Odwołującego, względem podtrzymanego zarzutu naruszenia przez Zamawiającego art. 7 ust. 1 Pzp w zw. z art. 22 ust. 1 pkt 3 oraz art. 22 ust. 4 Pzp, ograniczone jedynie do zmniejszenia wymogu wymaganego doświadczenia kadry kierowniczej z 10 do 5 lat, wzięła pod uwagę zmianę postanowień SIWZ dokonaną przez Zamawiającego w dniu 28.02.2013 r. oraz w szczególności zmianę dokonaną w dniu 04.03.2013 r. potwierdzoną w ramach odpowiedzi na odwołanie nadającą spornym postanowieniom SIWZ ich aktualną treść. Z tych względów, jak i wobec uwzględnienia częściowego żądań Odwołującego, Izba uznała, że z uwagi na art. 192 ust.1 Pzp należy oddalić zarzut w tym zakresie. W konsekwencji bowiem niniejsze naruszenia zostały potwierdzone, z tym że co do zasady wobec dokonania w ich zakresie modyfikacji postanowień SIWZ, stwierdzone naruszenia nie miały lub nie mogły mieć istotnego wpływu na wynik postępowania o udzielenie zamówienia. Z kolei aktualne brzmienie spornych postanowień SIWZ (nadane zmianą nr 6 w ramach pisma z dnia 04.03.2013 r.), w ocenie Izby pozwala na zachowanie wymogu wykazania się przez poszczególnych kierowników, czyli kadrę kierowniczą 10 letnim doświadczeniem zawodowym w określonym zakresie. Dopuszczono doświadczenie w kierowaniu robotami (stosownie do danego kierownika) na co najmniej 1 zakończonej nie tylko budowie, ale: „(...) *i/lub rozbudowie i/lub odbudowie i/lub nadbudowie i/lub przebudowie (...)*”. Zamawiający dokonał także modyfikacji zapisów w zakresie rezygnacji z powiązania doświadczenia w latach w odniesieniu do konkretnego katalogu obiektów. Ustalono, aby wykazywane osoby pełniły swoją funkcję „*przynajmniej przez okres trwania tych robót*” w zamian zapisu, aby dane osoby pełniły funkcję przez co najmniej 6 lub 4 miesiące. Zrezygnował z określenia „*wysokościowe budynki biurowe*” pozostawiając określenie „*budynki biurowe*” Zamawiający rozszerzył katalog budynków o następujące rodzaje: centra naukowe i/lub centra dydaktyczne, centra sportowo-rekreacyjne, centra handlowe w konstrukcji żelbetowej lub zespolonej, muzea, sądy. Niniejsze potwierdza odpowiedź na pytanie 2, i 3 – pismo z dnia 22.02.2013 r. oraz odpowiedź na pytanie 6 – pismo z dnia 28.02.2013 r., tudzież odpowiedzi na pytanie 5 – pismo z dnia 04.03.2013 r.

Odnosnie ppkt 6 (Kierownika robót drogowych, wnosił o zmniejszenie doświadczenia do 2 lat oraz zmniejszenie powierzchni i wartości nawierzchni do 2500 m<sup>2</sup> i 1 mln brutto). W tym wypadku, w ocenie Izby, Zamawiający w sposób wiarygodny i wyczerpujący przedstawił na rozprawie uzasadnienie sformułowania w taki sposób spornego warunku w zakresie wymogów dotyczących kierownika robót drogowych. Zwrócił uwagę na specyficzny charakter wyzwań stojących przed kierownikiem robót drogowych, konieczność położenia nawierzchni brukowej na placu o znacznej powierzchni (16.000 m<sup>2</sup>), który będzie położony na stropie parkingu podziemnego. W tym zakresie konieczne jest uszczelnienie oraz spełnienia wymogów pozwalających na korzystanie z niniejszego placu przez ciężkie samochody ciężarowe przywożące wyposażenia na koncerty. Zwrócił również uwagę, iż podczas kładzenia nawierzchni brukowej znaczna część prac będzie miała charakter „ręczny”. Zaś, niniejszy plac został zdefiniowany jako przestrzeń publiczna podlegająca specjalnym rygorom ustawowym. Powyższe znajduje także potwierdzenie w odpowiedzi na odwołanie (str. 6-7) oraz w Rozdz. 1 Dział I – Ogólny Opis Robót, pkt 3 Opis projektu, część – Rozwiązania Funkcjonalne Placu – str. 7 – 8 OPZ stanowiącej cz. III SIWZ.

Nadto, aktualne brzmienie spornych postanowień SIWZ (nadane zmianą nr 6 w ramach pisma z dnia 04.03.2013 r.) dopuszcza, aby wykazana osoba przedstawiła swoje doświadczenie w kierowaniu robotami drogowymi na co najmniej 1 zakończonej nie tylko budowie, ale: „(...) i/lub rozbudowie i/lub odbudowie i/lub nadbudowie i/lub przebudowie przez okres trwania tych robót (przez zakończoną budowę, rozbudowę, odbudowę, nadbudowę, przebudowę rozumie się dopuszczenie w zakresie realizowanych robót, do użytkowania zgodnie z ustawą z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane a dla robót zlokalizowanych poza terytorium Rzeczypospolitej Polskiej takie dopuszczenie wg innego prawa obowiązującego w miejscu jego lokalizacji) przy pracach brukarskich nawierzchni placu i/lub (...)”.

Względem zarzutów dotyczących opisu przedmiotu zamówienia (str. od 12 do 17 odwołania) – naruszenia przez Zamawiającego art. 29 ust. 1 Pzp poprzez sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, uniemożliwiający sporządzenie oferty i dokonanie jej wyceny. Izba oddaliła zarzuty w tym zakresie wskazując, że obecne postanowienia SIWZ, a w szczególności Klauzula 13.1 Prawo do Zmian Wzoru Umowy (Rozdz. 3 – Warunki Szczególne Kontraktu /str. 25-29/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ) dają wystarczającą podstawę Wykonawcy obrony jego interesów na etapie realizacji zamówienia. Izba uznała, że postanowienia pkt 22.1 i 22.3 IDW (cz. I SIWZ) należy kompleksowo, a nie w sposób wybiórczy. Zgłoszenie określony braków w opisie przedmiotu zamówienia na etapie składania ofert nie ma charakteru obligatoryjnego i nie wyklucza ich zgłaszania

w trybie Klauzuli 13.1 Prawo do Zmian Wzoru Umowy (Rozdz. 3 – Warunki Szczególne Kontraktu /str. 25-29/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ). Jednocześnie przedmiary robót przy tak złożonym charakterze inwestycji nie mogą być jedyną podstawą opisu przedmiotu zamówienia i wyceny ceny ofertowej, niewątpliwie są nimi także inne dokumenty.

Odwołujący na rozprawie przedstawił przykłady robót naprawczych nie ujętych w przedmiarach robót, lecz abstrahował od procedury z Rozdz. 2 - Ogólna Specyfikacja Techniczna Wykonania i Odbioru Robót Budowlanych ST 00, pkt 8 – Procedury Zatwierdzania Dokumentów Wykonawcy i Inspekcji Inżyniera, ppkt 8.4.5 Inspekcja Robót Naprawczych (str. 60-61 OPZ stanowiącej cz. III SIWZ). Przedstawione w tym zakresie przykłady wydają się stworzone na potrzeby rozprawy, z faktyczną świadomością ppkt 8.4.5 i Klauzuli 13.1 Prawo do Zmian Wzoru Umowy (Rozdz. 3 – Warunki Szczególne Kontraktu /str. 25-29/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ). Podobnie kwestia Kwoty Warunkowej (lit. f), ujętej w Klauzuli 13.1 Prawo do Zmian Wzoru Umowy (Rozdz. 3 – Warunki Szczególne Kontraktu /str. 25-26/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ). Tudzież w pkt II Klauzuli - Zmiana sposobu spełnienia świadczenia Kontraktu, ppkt II.1 Zmiany technologiczne – w zakresie lit. a-g (Rozdz. 3 – Warunki Szczególne Kontraktu /str. 27-28/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ).

Izba rozumie stanowisko Odwołującego, jednakże brak jest podstaw przedkładania inwentaryzacji robót wykonanych dotychczas przez poprzedniego Wykonawcę skoro *de facto* jest nim przedmiar robót. Zaś, wszystko, co nie jest w nim ujęte będzie podlegało procedurze z Klauzuli 13.1 Prawo do Zmian Wzoru Umowy (Rozdz. 3 – Warunki Szczególne Kontraktu /str. 25-29/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ). Powyższe ma potwierdzenie w jej treści /lit. a do i/ i nie jest argumentacją przygotowaną na potrzeby odwołania. Niniejsze znajduje także potwierdzenie w odpowiedzi na pytanie 7 i 8 - pismo z dnia 28.02.2013 r.

Względem zarzutu naruszenia przez Zamawiającego art. 29 ust. 1 Pzp poprzez przerzucenie na Wykonawcę odpowiedzialności za projekt dostarczony przez Zamawiającego (str. od 17 do 19 odwołania). Należy zauważyć, że nie jest to zwykła inwestycja na zasadzie modelu „wybuduj”, lecz kontrakt oparty na „żółtym FIDIC-u” – Warunki Kontraktu na urządzenia i budowę z projektowaniem dla urządzeń elektrycznych i mechanicznych oraz dla robót budowlanych i inżynierskich projektowanych przez Wykonawcę (Rozdz. 2 – Warunki ogólne kontraktu /str. 1/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ). W ramach przedmiotu zamówienia jest nie tylko wykonanie określonych projektów przez Wykonawcę, lecz również



zmiana istniejących w zakresie koniecznym do uzyskania stosownych pozwoleń. Treść Klauzuli 4.1 i 5.1 Wzoru Umowy (Rozdz. 3 – Warunki Szczególne Kontraktu /str. 13 i 20/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ) jest w tym wypadku skorelowana z treścią Klauzuli 13.1 (lit. a i c) i także stanowi potwierdzenie argumentacji Zamawiającego. Izba co do zasady potwierdza stanowisko Odwołującego przedstawione przez Wykonawcę w odwołaniu oraz na rozprawie (podobnie Izba wyraziła m.in. w wyroku KIO z dnia 27.04.2011 r., sygn. akt: KIO 806/11, wyroku KIO z dnia 02.11.2009 r., sygn. akt: KIO/UZP 1485/09, czy też wyroku 22.08.2008 r., sygn. akt: KIO/UZP 821/08 przyjmując stanowisko wynikające z wyroku SN z dnia 27.03.2000 r., sygn. akt: III CKN 629/98, OSNC 2000, nr 9, poz. 173, tudzież wyroku SN z dnia 26.06.2008 r., sygn. akt: II CSK 101/08), przy czym z uwagi na charakter kontraktu, który nie ma charakteru modelu „*wybuduj*” nie ma ono zastosowania w przedmiotowym stanie faktycznym, nie można bowiem mówić o zwolnieniu Wykonawcy z odpowiedzialności, skoro w zakresie przedmiotu zamówienia, czyli zobowiązania umownego będzie wchodziła konieczność uzyskania określonych pozwoleń. Klauzula 13.1 przewiduje możliwość oddzielnego wynagrodzenia (poprzez aneksowanie – Rozdz. 3 – Warunki Szczególne Kontraktu /lit. a – i /str. 26/, Wzoru umowy w sprawie zamówienia publicznego - Kontrakt stanowiącej cz. II SIWZ).

Względem zarzutu dotyczącego zakresu wymaganej gwarancji (str. 19 odwołania). Izba oddalając zarzut uznała, że z uwagi na specyficzny charakter zamówienia i konieczność dokończenia budowy po poprzednim Wykonawcy, Zamawiający kierując się dobrem inwestycji był zmuszony przyjąć taką, a nie inną formułę. Przy czym, wyłączył z zakresu gwarancji element generujący największy koszt, tzn. „*całą konstrukcję*” (Rozdz. 1 Dział II - Opis Wykonanych robót, pkt 7 – Gwarancja, ppkt 7.2 – z gwarancji została wyłączona m.in. Konstrukcja żelbetonowa Budyńku Narodowego Forum Muzyki, jak i konstrukcja żelbetonowa Parkingu Podziemnego – str. 22 – 23 OPZ stanowiącej cz. III SIWZ).

Biorąc powyższe pod uwagę, Izba uznała jak na wstępie.

W tym stanie rzeczy, Izba oddaliła odwołanie na podstawie art. 192 ust. 1 zdanie pierwsze i ust. 2 Pzp oraz orzekła jak w sentencji

O kosztach postępowania orzeczono stosownie do wyniku sprawy, na podstawie przepisu art. 192 ust. 9 i 10 ustawy Pzp w zw. z § 3 pkt 1 lit. a oraz § 5 ust. 3 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238).

**Przewodniczący :**

.....