

Godziesze Wielkie, dnia 10 kwietnia 2019 roku

**Wyjaśnienia do treści SIWZ w przetargu nieograniczonym na  
„Przebudowę drogi gminnej nr 675963P od granicy Gmin Opatówek  
i Godziesze Wielkie w Saczynie do skrzyżowania z drogą powiatową  
nr 4631P w Godzieszach Wielkich”  
w związku z pytaniami, jakie wpłynęły do Zamawiającego**

**Pytanie:**

Działając na podstawie udzielonego mi pełnomocnictwa, w załączeniu, składam wniosek o zmianę Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w w/w postępowaniu, ogłoszonego w dniu 29 marca 2019r. pod numerem 531293-N-2019 w następującym zakresie:

1. Zmianę pkt. 6.6.1.2.1 SIWZ poprzez obniżenie wymaganej przez zamawiającego zdolności kredytowej lub posiadania środków finansowych do kwoty mniejszej (np. 1.000.000,00 zł - słownie: jeden milion złotych).

**Uzasadnienie**

1. Zamawiający w pkt. 6.6.1.2.1 SIWZ zawarł warunek dotyczący zdolności finansowej i określił, go w taki sposób, że wykonawca musi przedstawić informację z banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo – kredytowej potwierdzającą wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową na kwotę 4.000.000,00 zł (słownie: cztery miliony złotych). Jest to niezgodne w sposób rażący z określoną w art. 7 ustawy prawo zamówień publicznych zasadą proporcjonalności z następujących powodów.
2. Na wstępie należy jednak zaznaczyć, że mało który wykonawcy w ogóle będzie w stanie spełnić wymóg SIWZ, gdyż prawdopodobnie poprzez przeoczenie zamawiający określił wymóg zdolności kredytowej i środków finansowych w sposób sztywny. To jest nie napisał go jako pewnego minimum np. „posiadający zdolność ..... nie mniejszą niż .....”. Ale jako oferty nie podlegające wykluczeniu będą oceniane wyłącznie te, w których wykonawcy będą legitymowali się zdolnością kredytową i środkami finansowymi równo 4 mln. zł. Jest to z oczywistych względów absurd i już to wymaga pilnej zmiany SIWZ.
3. Po drugie zamawiający w budżecie w załączniku nr 3 do uchwały nr IV/25/2019 Rady Gminy Godziesze Wielkie z dnia 19 lutego 2019r. przewidział na to zadanie kwotę 2.830.000,00 zł. Tak samo kosztorys inwestorski oscyluje w granicach 2.500.000,00 zł.
4. Przypomnieć należy, co znajduje się także w uzasadnieniu orzeczenia Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 9 lutego 2018r. (KIO 156/18) czemu ma służyć postawiony wymóg zdolności ekonomicznej: *„Potencjał ekonomiczno - finansowy ma za zadanie umożliwić wykonawcy prawidłową i terminową realizację przedmiotu zamówienia do chwili uzyskania od zamawiającego płatności lub płatności częściowej. W praktyce chodzi zatem o to, aby wykonawca realizujący zamówienie publiczne dysponował środkami*

*finansowymi lub zdolnością kredytową umożliwiającą zakup materiałów, wynajem sprzętu czy opłacenie ludzi zaangażowanych w realizację przedmiotu zamówienia.”. Tym samym żądanie posiadania środków albo zdolności na poziomie 4 mln. zł jest niezasadne, gdyż wykonawca nie musi mieć takich środków na zakup materiałów i opłacenie pracowników, który przewyższa wartość zadania.*

5. Tym samym dlatego w art. 7 wskazano, że wymóg zdolności finansowej jak i pozostałych warunków udziału ma pozostawać w związku z zadaniem, które jest przedmiotem przetargu – tak wyrok KIO z 30 listopada 2017r. (KIO 2219/17): *„Zasada proporcjonalności, o której mowa w art. 7 p.z.p. nakazuje zachowania adekwatnego do danej sytuacji, tym samym musi być ono odpowiednie w okolicznościach danej sprawy, a podejmowane działania muszą odpowiadać założonym celom. W myśl art. 22 ust. 1a p.z.p. zamawiający jest zobligowany formułować warunki udziału w postępowaniu oraz wymagane od wykonawców środki dowodowe, w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia, z uwzględnieniem potrzeb danego zamówienia oraz umożliwiającą ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia. W szczególności Zamawiający winien wyrażać je jako minimalne poziomy zdolności co skutkuje tym, iż za zdolnego do wykonania zamówienia uznaje się wykonawcę, który wykaże spełnienie minimalnych wielkości, określonych przez zamawiającego. Należy przy tym uwzględniać specyfikę zamówienia, w tym jego rodzaj, przedmiot, zakres, sposób wykonania, wartość i sposób płatności. Celem stawiania przez zamawiających warunków udziału w postępowaniu, jest zapewnienie, aby zamówienie zostało powierzone podmiotowi dającemu rękojmię jego należytej realizacji. Zamawiający zobowiązany jest przy tym zachować równowagę pomiędzy jego tak rozumianym interesem, a interesem wykonawców. Chodzi o to, aby poprzez wprowadzenie nadmiernych wymagań, nie nastąpiło wyeliminowanie z postępowania wykonawców, zdolnych do jego należytego wykonania.”.*
6. A więc aby niniejsza SIWZ nie naruszała w sposób rażąco przepisów PZP zamawiający winien określić wymogi finansowe na poziomie niższym od wartości zamówienia, które obejmuje również ewentualny zysk. Z całą pewnością formułowanie tego warunku na poziomie 40% wartości zamówienia należy uznać za wystarczające. W razie nie dokonania zmiany SIWZ i odrzucenia oferty mojego klienta złożone zostanie odwołanie do Krajowej Izby Odwoławczej na tą czynność zamawiającego. Uchybienie przepisom jest na tyle oczywiste, że nie wymaga dalszego uzasadnienia.

#### **Odpowiedź:**

Zamawiający zmienia:

1. treść punktu 5.1.2.1. SIWZ na następujący:

Przedłożył informację banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej potwierdzającą wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową Wykonawcy na kwotę co najmniej 2 000 000,00 zł (słownie: dwa miliony złotych), w okresie nie wcześniejszym niż 1 miesiąc przed upływem terminu składania ofert.

2. treść punktu 6.6.1.2.1. SIWZ na następujący:

**Informacji banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej** potwierdzającą wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolność kredytową wykonawcy na kwotę co najmniej 2 000 000,00 zł (słownie: dwa miliony złotych), w okresie nie wcześniejszym niż 1 miesiąc przed upływem terminu składania ofert.

**Zamawiający zmienił warunek udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji ekonomicznej i finansowej – Ogłoszenie o zmianie ogłoszenia nr 540070536-N-2019 z dnia 10.04.2019 r.**

  
WÓJT GMINY  
Józef Podłużny