

POSTANOWIENIE

Warszawa, dnia 7 kwietnia 2025 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodnicząca: Monika Kawa-Ogorzałek

Protokolant: Tomasz Skowroński

po rozpoznaniu w dniu 7 kwietnia 2025 r. w Warszawie, na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron postępowania, odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 10 marca 2025r. przez wykonawcę MAX -BUD Grzegorz Pawłowski sp.k. z siedzibą w Szerokie w postępowaniu prowadzonym przez Uniwersytet Przyrodniczy w Lublinie przy udziale wykonawcy TEXOM sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego,

postanawia:

1. umorzyć postępowanie odwoławcze,
 2. nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Odwołującego kwoty 10 000 zł 00 gr (słownie: dziesięć tysięcy złotych zero groszy) stanowiącej uiszczony wpis od odwołania.
- Na orzeczenie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Zamówień Publicznych.

Przewodnicząca:

UZASADNIENIE

Zamawiający – Uniwersytet Przyrodniczy w Lublinie prowadzi na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 ze zm. dalej: „Pzp”) postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn.: *„Przebudowa wraz ze zmianą sposobu użytkowania budynku przy ul. Leszczyńskiego 58 w Lublinie z funkcji dydaktycznej na akademik”*.

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Biuletynie Zamówień Publicznych nr 2025/BZP 00133271 z dnia 5 marca 2025 r.

W dniu 10 marca 2025r. Odwołujący - MAX -BUD Grzegorz Pawłowski sp.k. z siedzibą w Szerokie wniósł odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wobec warunku udziału w postępowaniu dotyczącego zdolności technicznej lub zawodowej (dysponowanie personelem) oraz kryterium oceny ofert „Doświadczenie Projektanta”, które zostały zawarte w rozdziale XVII pkt 1. 4) lit. B i rozdziale XXII pkt 3 specyfikacji warunków zamówienia (dalej jako: „SWZ”).

Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie:

1. art. 116 ust. 1 w zw. z art. 112 ust. 1 i art. 16 pkt 3 Pzp – poprzez postawienie warunku udziału w postępowaniu dot. dysponowania personelem (rozdział XVII pkt 1. 4) lit. B] SWZ) w sposób, który wykracza poza uzasadnione potrzeby Zamawiającego oraz skutkuje wyłącznie nieuzasadnionym ograniczeniem konkurencyjności postępowania;
2. art. 241 ust. 1 i art. 16 pkt 3 PZP – poprzez opisanie kryterium oceny ofert „Doświadczenie Projektanta” (rozdział XXII pkt 3. SWZ) w sposób, który jest sprzeczny z zasadą proporcjonalnością i z zasadą konieczności związania kryteriów oceny ofert z przedmiotem zamówienia.

Odwołujący w oparciu o tak sformułowane zarzuty odwołania wniósł o:

1. uwzględnienie odwołania;
2. nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści SWZ oraz ogłoszenia o zamówieniu poprzez zmianę treści warunku udziału w postępowaniu dot. dysponowania personelem (rozdział XVII pkt 1. 4) lit. B SWZ) w następujący sposób:
 - przyjęcie w przypadku każdej z osób sprawdzania powierzchni całkowitej oraz jej zmniejszenie do 3000 m²;
 - umożliwienie wykazywania doświadczenia zawodowego w pełnieniu funkcji kierownika budowy lub robót w ramach więcej niż jednej roboty budowlanej (w taki sposób, by osiągnąć wskazany w warunku okres doświadczenia) oraz zmniejszenie wymaganego okresu doświadczenia do 12 miesięcy;
 - zmniejszenie wymogu doświadczenia projektantów do opracowania co najmniej jednej kompletnej dokumentacji projektowej tj. przyjęcie następującego brzmienia w/w warunku:
O zamówienie mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy: (...) spełniają warunki udziału

w postępowaniu dotyczące: (...) 4) zdolności technicznej lub zawodowej

B/ kwalifikacje zawodowe:

Zamawiający uzna, iż Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże, że dysponuje osobami spełniającymi poniższe wymagania:

a) kierownikiem budowy posiadającym:

- uprawnienia budowlane bez ograniczeń do kierowania robotami budowlanymi, pozwalające pełnić samodzielnie funkcje techniczne w budownictwie w specjalności konstrukcyjno-budowlanej bez ograniczeń;
- min. ~~jedne~~ doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji kierownika budowy lub robót przez min. **12 miesięcy (łącznie - w ramach jednej lub więcej inwestycji)** przy budowie, przebudowie lub remoncie budynku użyteczności publicznej i/lub budynku zamieszkania zbiorowego o wartości robót min. 15 000 000,00 zł brutto i powierzchni całkowitej nie mniejszej niż **3000 m²**,
- min. 15 letnie doświadczenie zawodowe (liczone od dnia uzyskania uprawnień budowlanych w specjalności konstrukcyjno-budowlanej bez ograniczeń).

b) kierownikiem robót budowlanych posiadającym:

- uprawnienia budowlane bez ograniczeń do kierowania robotami budowlanymi, pozwalające pełnić samodzielnie funkcje techniczne w budownictwie w specjalności konstrukcyjno-budowlanej bez ograniczeń;
- min. ~~jedne~~ doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji kierownika robót budowlanych przez min. **12 miesięcy (łącznie - w ramach jednej lub więcej inwestycji)** przy budowie, przebudowie lub remoncie budynku użyteczności publicznej i/lub budynku zamieszkania zbiorowego.
- min. 5 letnie doświadczenie zawodowe (liczone od dnia uzyskania uprawnień budowlanych w specjalności konstrukcyjno-budowlanej bez ograniczeń).

c) kierownikiem robót branży elektrycznej posiadającym:

- uprawnienia budowlane bez ograniczeń do kierowania robotami budowlanymi, pozwalające pełnić samodzielnie funkcje techniczne w budownictwie w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych;
- min. ~~jedne~~ doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji kierownika robót elektrycznych przez min. **12 miesięcy (łącznie - w ramach jednej lub więcej inwestycji)** przy budowie, przebudowie lub remoncie budynku użyteczności publicznej i/lub budynku zamieszkania zbiorowego.
- min. 5 letnie doświadczenie zawodowe (liczone od dnia uzyskania uprawnień budowlanych – w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych bez ograniczeń).

d) kierownikiem robót branży sanitarnej posiadającym:

- uprawnienia budowlane bez ograniczeń do kierowania robotami budowlanymi, pozwalające pełnić samodzielnie funkcje techniczne w budownictwie w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń ciepłych, wentylacyjnych, gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych;
- min. ~~jedne~~ doświadczenie zawodowe w pełnieniu funkcji kierownika robót sanitarnych przez min. **12 miesięcy (łącznie - w ramach jednej lub więcej inwestycji)** przy budowie, przebudowie lub remoncie budynku użyteczności publicznej i/lub budynku zamieszkania zbiorowego;
- min. 5 letnie doświadczenie zawodowe (liczone od dnia uzyskania uprawnień budowlanych w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń ciepłych, wentylacyjnych, gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych bez ograniczeń).

e) projektantem w specjalności architektonicznej posiadającym:

- uprawnienia budowlane do projektowania w specjalności architektonicznej bez ograniczeń;
- doświadczenie w postaci opracowania w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, jako projektant w specjalności architektonicznej (autor lub współautor) co najmniej **jednej** kompletnej dokumentacji projektowej w zakresie architektury w ramach budowy lub przebudowy budynku użyteczności publicznej i/lub budynku zamieszkania zbiorowego o powierzchni ~~użytkowej~~ **całkowitej** budynku min. **3000m²**, który został zrealizowany i uzyskał pozwolenie na użytkowanie
- min. 10 letnie doświadczenie zawodowe (liczone od dnia uzyskania uprawnień budowlanych w specjalności architektonicznej bez ograniczeń).

UWAGA:

Informacje dotyczące osoby przewidzianej do pełnienia funkcji projektanta w specjalności architektonicznej należy podać w pkt. 3 Formularza oferty oraz – na wezwanie Zamawiającego – w Formularzu „Potencjał kadrowy” (zgodnie z wzorem stanowiącym Załącznik nr 7 do SWZ) składanym na wezwanie Zamawiającego w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu zgodnie z rozdziałem XVIII SWZ ust. 2 pkt. 2) lit. b) SWZ.

Ta sama osoba musi być wskazana w obu dokumentach.

f) projektantem w specjalności konstrukcyjno - budowlanej posiadającym:

- uprawnienia budowlane do projektowania w specjalności konstrukcyjno –budowlanej bez ograniczeń;
- doświadczenie w postaci opracowania w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, jako projektant w specjalności konstrukcyjno - budowlanej (autor lub współautor) co najmniej **jednej** kompletnej dokumentacji projektowej w ramach budowy lub przebudowy budynku użyteczności publicznej i/lub budynku zamieszkania zbiorowego o powierzchni użytkowej **całkowitej** budynku min. **3000m²**, który został zrealizowany i uzyskał pozwolenie na użytkowanie,
- min. 5 letnie doświadczenie zawodowe (liczone od dnia uzyskania uprawnień budowlanych w specjalności konstrukcyjno - budowlanej bez ograniczeń).

g) projektantem w specjalności elektrycznej posiadającym:

- uprawnienia budowlane do projektowania w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych bez ograniczeń;
- doświadczenie w postaci opracowania w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, jako projektant w specjalności instalacyjnej (autor lub współautor) co najmniej **jednej** kompletnej dokumentacji projektowej w zakresie instalacyjnym w ramach budowy lub przebudowy budynku użyteczności publicznej i/lub budynku zamieszkania zbiorowego o powierzchni użytkowej **całkowitej** budynku min. **3000m²**, który został zrealizowany i uzyskał pozwolenie na użytkowanie
- min. 5 letnie doświadczenie zawodowe (liczone od dnia uzyskania uprawnień budowlanych w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń elektrycznych i elektroenergetycznych bez ograniczeń).

h) projektantem w specjalności sanitarnej posiadającym:

- uprawnienia budowlane do projektowania w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń cieplnych, wentylacyjnych, gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych bez ograniczeń;
- doświadczenie w postaci opracowania w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert, jako projektant w specjalności instalacyjnej (autor lub współautor) co najmniej **jednej** kompletnej dokumentacji projektowej w zakresie instalacyjnym w ramach budowy lub przebudowy budynku użyteczności publicznej i/lub budynku zamieszkania zbiorowego o powierzchni użytkowej **całkowitej** budynku min. **3000m²**, które zostały zrealizowane i uzyskały pozwolenie na użytkowanie,
- min. 5 letnie doświadczenie zawodowe (liczone od dnia uzyskania uprawnień budowlanych w specjalności instalacyjnej w zakresie sieci, instalacji i urządzeń cieplnych, wentylacyjnych, gazowych, wodociągowych i kanalizacyjnych bez ograniczeń).

3. nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści SWZ oraz ogłoszenia o zamówieniu poprzez zmianę treści opisu kryterium oceny ofert „Doświadczenie Projektanta”, (rozdział XXII pkt 3. SWZ), tj. przyjęcie następującego brzmienia opisu tego kryterium:

Doświadczenie Projektanta - waga 15 % - Zamawiający przyzna po 5 punktów za każde dodatkowe wykazanie, że Projektant – Architekt wykonał lub współtworzył (poza wykazaniem spełnienia warunków udziału w postępowaniu) w okresie ostatnich 5 lat przed upływem terminu składania ofert kompletną dokumentację projektową w zakresie architektury w ramach budowy lub przebudowy budynku użyteczności publicznej i/lub budynku zamieszkania zbiorowego o powierzchni użytkowej **całkowitej** budynku min. **3000m²** która została zrealizowana i uzyskała pozwolenie na użytkowanie. Za każdą wykazaną dodatkowo dokumentację projektową (ponad minimum określone jako warunek udziału w postępowaniu) Wykonawca otrzyma 5 punktów.

Maksymalna ilość punktów w kryterium = 15

Wykonawca otrzyma:

- 5 pkt – jeśli wykaże 1 dodatkową dokumentację projektową,
- 10 pkt – jeśli wykaże 2 dodatkowe dokumentacje projektowe,
- 15 pkt – jeśli wykaże 3 dodatkowe dokumentacje projektowe.

Uwaga !!!

Jeżeli Wykonawca wykaże więcej niż 3 dodatkowe dokumentacje projektowe to otrzyma również 15 punktów.

Zamawiający w odpowiedzi na odwołanie z dnia 1 kwietnia 2025 r. oświadczył, że:

1. w zakresie zarzutów dotyczących określenia warunku dla osób spełniających wymagania:

-dla projektanta w specjalności architektonicznej,

-dla projektanta w specjalności konstrukcyjno-budowlanej,

-dla projektanta w specjalności elektrycznej,

-dla projektanta w specjalności sanitarnej, oraz w zakresie zarzutu dotyczącego opisu kryterium oceny ofert „Doświadczenie Projektanta” (Rozdział XXII pkt. 3- SWZ), Zamawiający uznał wskazane w odwołaniu zarzuty i w tym zakresie wnosi o umorzenie postępowania;

2. w zakresie zarzutów dotyczących spełnienia wymagań dla kierownika budowy, Zamawiający częściowo uznał zarzut, to jest co do zmniejszenia powierzchni całkowitej, dlatego w tym zakresie wnosi o umorzenie postępowania, a w pozostałym zakresie wnosi o oddalenie odwołania jako niezasadnego;

3. w zakresie zarzutów dotyczących spełnienia wymagań dla:

-kierownika robót budowlanych, kierownika robót branży elektrycznej, kierownika robót branży sanitarnej, Zamawiający nie uznaje zarzutów i wnosi o oddalenie odwołania jako niezasadnego.

W piśmie procesowym z dnia 6 kwietnia 2025r, Odwołujący wskazał, że przyłącza się do wniosku Zamawiającego zawartego w piśmie z 1.04.2025 r. (odpowiedzi na odwołanie) o częściowe umorzenie postępowania odwoławczego.

Częściowe umorzenie postępowania odwoławczego powinno dotyczyć tej części zarzutów odwołania, które dotyczą:

1) zawyżenia istotnej z perspektywy doświadczenia zawodowego wielkości powierzchni wybudowanego/zaprojektowanego budynku – Zamawiający wymagał, by dana osoba (kierownik budowy/robót lub projektant) wykazała się doświadczeniem dotyczącym budynku o powierzchni powyżej 4000 m² użytkowej/całkowitej, podczas gdy Zamówienie dotyczy obiektu o powierzchni użytkowej ok. 2200 m²;

2) zawyżenia minimalnego doświadczenia zawodowego projektantów – Zamawiający wymagał wykazania się zaprojektowaniem dwóch dokumentacji projektowych, podczas gdy za wystarczające należało uznać wykazanie się realizacją jednej dokumentacji;

3) zawyżenia w opisie kryterium „Doświadczenie Projektanta”(architekta) istotnej z perspektywy doświadczenia zawodowego wielkość powierzchni, premiując budynki o powierzchni 4000 m², podczas gdy taki wymóg był nieadekwatny do przedmiotu Zamówienia, który obejmuje budynek o powierzchni użytkowej ok. 2200 m².

Zmiany wymagań, które zostały wprowadzone przez Zamawiającego 20.03.2025 r. wskutek częściowego uwzględnienia odwołania, potwierdzają zasadność tych zarzutów odwołania i powodują, że w tym zakresie postępowanie odwoławcze będzie zbędne.

Odwołujący oświadczył ponadto, że wycofuje odwołanie w zakresie, w którym zarzucał Zamawiającemu nieprawidłowe wymaganie w treści warunku udziału w postępowaniu dot. dysponowania personelem (rozdział XVII pkt 1. 4] lit. B SWZ), by doświadczenie zawodowe kierownika budowy lub robót zostało uzyskane w ramach jednej roboty budowlanej. Odwołujący wnosi w tym zakresie o częściowe umorzenie postępowania odwoławczego.

Tym samym Odwołujący utrzymuje odwołanie w zakresie, w jakim zarzuca Zamawiającemu, że warunek udziału w postępowaniu dot. dysponowania personelem (rozdział XVII pkt 1. 4 lit. B SWZ) narusza art. 116 ust. 1 w zw. z art. 112 ust. 1 i art. 16 pkt 3 PZP poprzez wymaganie 18-miesięcznego doświadczenia zawodowego kierownika budowy lub robót, podczas gdy należyte sprawowane funkcji kierowniczych nie wymaga takich zdolności - wystarczające będzie 12-miesięczne doświadczenie (zdobyte w ramach „jednego doświadczenia zawodowego”).

Aktualna treść warunku udziału w postępowaniu dot. dysponowania personelem, którą Zamawiający przywołał w piśmie z 1.04.2025 r., pozostaje w tym zakresie wadliwa. Zamawiający nadal wymaga, by kierownik budowy i kierownicy robót (branżowych) wykazali się sprawowaniem danej funkcji w ramach jednej inwestycji przez okres min. 18 miesięcy. Odwołujący stoi na stanowisku, że utrzymując wymóg „jednego doświadczenia zawodowego” za wystarczający należałoby uznać okres min. 12 miesięcy sprawowania danej funkcji.

Obniżenie wymaganego okresu doświadczenia z jednej strony zabezpieczy uzasadnione interesy Zamawiającego

polegające na zapewnieniu, by zamówienie zostało udzielone wykonawcy zdolnemu do jego prawidłowej realizacji (dysponującemu odpowiednio doświadczonym personelem), z drugiej zaś nie ograniczy w nadmierny (nieproporcjonalny) sposób dostępu do Zamówienia zainteresowanym wykonawcom, w tym Odwołującemu.

Tym samym mając na uwadze:

1) pierwotny zakres zarzutów odwołania i ówczesną (na chwilę jego wniesienia) treść warunku udziału w postępowaniu dot. dysponowania personelem;

2) dokonaną przez Zamawiającego 20.03.2025 r. zmianę warunku udziału w postępowaniu dot. dysponowania personelem i jego aktualną treść;

3) częściowe uwzględnienie przez Zamawiającego zarzutów odwołania;

4) dokonane tym pismem częściowe cofnięcie odwołania

Odwołujący modyfikuje żądanie odwołania w ten sposób, że wnosi o:

1) uwzględnienie odwołania;

2) nakazanie Zamawiającemu dokonania zmiany treści SWZ oraz ogłoszenia o zamówieniu poprzez zmianę treści warunku udziału w postępowaniu dot. dysponowania personelem (rozdział XVII pkt 1. 4] lit. B SWZ) polegającej na zmniejszenie wymaganego w treści warunku okresu doświadczenia kierownika budowy, kierownika robót budowlanych, kierownika robót branży elektrycznej, kierownika robót branży sanitarnej do 12 miesięcy, przy pozostawieniu wymogu zdobycia tego doświadczenia w ramach „jednego doświadczenia zawodowego”.

Na posiedzeniu z udziałem stron w dniu 7 kwietnia 2025r. Zamawiający oświadczył, że uwzględni zmodyfikowane żądanie w zakresie zmniejszenie wymaganego w treści warunku okresu doświadczenia kierownika robót budowlanych, kierownika robót branży elektrycznej, kierownika robót branży sanitarnej do 12 miesięcy, przy pozostawieniu wymogu zdobycia tego doświadczenia w ramach „jednego doświadczenia zawodowego. Podtrzymał wymóg dotyczący doświadczenia kierownika budowy do 18 miesięcy.

W związku z powyższym stanowiskiem Zamawiającego Odwołujący oświadczył o wycofaniu pozostałych zarzutów odwołania.

Izba ustaliła, że do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego nie zgłosił przystąpienia żaden wykonawca.

Krajowa Izba Odwoławcza ustaliła i zważyła, co następuje:

Zgodnie z art. 522 ust. 3 Pzp w przypadku uwzględnienia przez zamawiającego części zarzutów przedstawionych w odwołaniu i wycofania pozostałych zarzutów przez odwołującego, Izba może umorzyć postępowanie odwoławcze na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy, pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca albo wykonawca, który przystąpił po stronie zamawiającego nie wniósł sprzeciwu wobec uwzględnienia części zarzutów. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu w zakresie uwzględnionych zarzutów.

W tym stanie rzeczy Izba na podstawie art. 522 ust. 3 Pzp umorzyła postępowanie odwoławcze, orzekając w formie postanowienia zgodnie z art. 568 pkt 3 tejże ustawy.

O kosztach postępowania odwoławczego Izba orzekła na podstawie art. 557 i 575 Pzp w zw. z § 9 ust. 1 pkt 2 lit. a) rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania z dnia 30 grudnia 2020 r. (Dz. U. z 2020 r. poz. 2437), nakazując dokonanie na rzecz Odwołującego zwrotu z rachunku Urzędu Zamówień Publicznych kwoty uiszczonej tytułem wpisu.

Przewodnicząca:

.....