

Kołobrzeg,
23.03.2018 r.
Miejscowość, data

Zamawiający
Gmina Miasto Kołobrzeg
Miejski Ośrodek Sportu i Rekreacji
ul. Łopuskiego 38, 78-100 Kołobrzeg

INFORMACJA

O WYKLUCZENIU WYKONAWCY Z POSTĘPOWANIA

Zamawiający, działając na podstawie art. 92 ust 1 pkt. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2017 r., poz. 1579, z późn. zm.), zawiadamia o wykluczeniu wykonawcy:

1. ECO-SERWIS Roman Elminowski ul. Plac Zjednoczenie 4, 72-320 Trzebiatów

z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości poniżej kwot określonych w przepisach wydawanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp na „Utrzymanie czystości i porządku pasa technicznego, wydm oraz zejść i dojeżdż na plażę w granicach administracyjnych miasta Kołobrzeg.

Wykonawca **ECO-SERWIS Roman Elminowski ul. Plac Zjednoczenie 4, 72-320 Trzebiatów** został wykluczony na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp. Zgodnie z art. 24 ust. 4 wymienionej ustawy oferta Wykonawcy zostaje uznana za odrzuconą.

Uzasadnienie faktyczne wykluczenia Wykonawcy i odrzucenia oferty:

Wykonawcy biorący udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości poniżej kwot określonych w przepisach wydawanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp, na: „Utrzymanie czystości i porządku pasa technicznego, wydm oraz zejść i dojeżdż na plażę w granicach administracyjnych miasta Kołobrzeg” zobowiązani byli do złożenia ofert odpowiadających treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Wykonawca ECO-SERWIS Roman Elminowski ul. Plac Zjednoczenie 4, 72-320 Trzebiatów wraz z ofertą złożył oświadczenie o braku podstaw do wykluczenia i spełnianiu warunków udziału w postępowaniu. W oświadczeniu tym Wykonawca wskazał, że warunek posiadania zdolności technicznej i zawodowej w zakresie dysponowania maszyną do przesiewania piasku oraz doświadczenie polegające na wykonywaniu usług sprzątania plaży spełnia polegając na zasobach podmiotu trzeciego, tj. firmy ZTM Invest Sp. z o.o. ul. Powstańców Chłopskich 4, 81-463 Gdynia.

Do oferty Wykonawca dołączył zobowiązanie podmiotu trzeciego do oddania do dyspozycji niezbędnych zasobów. Firma ZTM Invest Sp. z o.o. zobowiązała się do oddania na rzecz Eco-Serwis Roman Elminowski zasobów w postaci: wiedzy, doświadczenia, potencjału technicznego oraz osób zdolnych do wykonania zamówienia, na okres realizacji zamówienia w formie: podwykonawstwa, doradztwa i użyczenia zasobów. Stosunek łączący wykonawcę z podmiotem udostępniającym zasób wskazano umową najmu. Do oferty Wykonawca Eco-

Serwis Roman Elminowski dołączył także referencje potwierdzające, że firma ZTM-Invest Sp. z o.o. należycie wykonała zlecenie usługi maszynowego oczyszczania plaży w okresie od kwietnia 2016 do października 2016.

W ofercie Wykonawca Eco-Serwis Roman Elminowski oświadczył, że zamierza powierzyć podwykonawcy firmie ZTM Invest Sp. z o.o. wykonywanie czynności: oczyszczania mechanicznego plaży.

Zamawiający w dniu 16 marca 2018 roku zwrócił się na podstawie art. 26 ust. 3 do Wykonawcy Eco-Serwis Roman Elminowski z prośbą o wyjaśnienie dotyczące złożonego oświadczenia o braku podstaw do wykluczenia i spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Jednocześnie Zamawiający w dniu 16 marca 2018 roku wezwał na podstawie art. 26 ust. 2f wszystkich wykonawców biorących udział w postępowaniu do złożenia dokumentów, których żądał w SIWZ na potwierdzenie braku podstaw do wykluczenia oraz spełniania warunków udziału w postępowaniu.

W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Zamawiający zastrzegł, że „Wykonawca może w celu potwierdzenia spełniania warunków, o których mowa w rozdz. V. 1. 2) niniejszej SIWZ w stosownych sytuacjach oraz w odniesieniu do konkretnego zamówienia, lub jego części, polegać na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nim stosunków prawnych,

Jednocześnie Zamawiający poinformował, że „stosowna sytuacja” o której mowa w rozdz. V. 3) SIWZ wystąpi wyłącznie w przypadku kiedy:

- 1) Wykonawca, który polega na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów udowodni zamawiającemu, że realizując zamówienie, będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów, w szczególności przedstawiając zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji zamówienia.
- 3) W odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, wykonawcy mogą polegać na zdolnościach innych podmiotów, jeśli podmioty te zrealizują roboty budowlane lub usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane.

Ponadto Zamawiający zastrzegł obowiązek osobistego wykonania przez wykonawcę kluczowych części przedmiotu Umowy, tj.: czynności sprzątnia i odśnieżania.

W odpowiedzi na wezwanie do złożenia wyjaśnień Wykonawca Eco-Serwis Roman Elminowski wyjaśnił, że w związku z faktem dopuszczenia przez Zamawiającego w celu potwierdzenia spełniania warunków – może polegać na zdolnościach innych podmiotów, na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu dotyczącego doświadczenia dołączył do oferty referencje spółki ZTM Invest Sp. z o.o., z których wynika, że podmiot ten wykonał usługi mechanicznego sprzątnia plaży. Eco-Serwis Roman Elminowski podniósł w swoich wyjaśnieniach, że Zamawiający nie zastrzegł, że spełnienie warunku dotyczącego wykonania jednej usługi polegającej na sprzątniu plaży Wykonawca powinien wykazać osobiście. Jednocześnie w swoich wyjaśnieniach Eco-Serwis Roman Elminowski oświadczył, że w jego ocenie usługa mechanicznego oczyszczania plaży jest zarazem usługą sprzątnia plaży.

Na potwierdzenie drugiego warunku udziału w postępowaniu tj. dysponowania maszyną plażową do przesiewania piasku – zobowiązanie firmy ZTM Invest Sp. z o.o., w treści wyjaśnień oświadczył, że spółka ZTM INVEST Sp. z o.o. odda mu do dyspozycji niezbędne

zasoby w zakresie wiedzy, doświadczenia, potencjału technicznego, osób zdolnych do wykonania zamówienia na podstawie umowy najmu. Eco-Serwis Roman Elminowski zaznaczył, że zobowiązanie to dotyczy również maszyny do przesiewania piasku. Oświadczył także, że firma ZTM Invest Sp. z o.o. będzie wykonywać czynności mechanicznego oczyszczania plaży na podstawie umowy najmu.

Ponadto w treści złożonych wyjaśnień Eco-Serwis Roman Elminowski oświadczył, że zastrzeżenie zamawiającego o wykonaniu kluczowych części umowy tj. czynności sprzątnia i odśnieżania nie koliduje z czynnościami mechanicznego czyszczenia plaży z użyciem maszyny do przesiewania piasku, które będzie realizowane przez podwykonawcę firmę ZTM Invest Sp. z o.o. Oświadczył także, że wszystkie czynności sprzątnia i i odśnieżania, które będą wykonywane ręcznie wykona osobiście poprzez własnych pracowników z wykorzystaniem zasobów podmiotu trzeciego firmy ZTM Invest Sp. z o.o. w postaci m.in. wiedzy, doświadczenia i doradztwa oraz pracowników oddelegowanych do Eco-Serwis.

W odpowiedzi na wezwanie do złożenia dokumentów Wykonawca Eco-Serwis złożył następujące dokumenty:

1. Decyzję zezwalającą na transport odpadów z dnia 26.01.2016 r.
2. Zaświadczenie o wpisie do rejestru działalności regulowanej w zakresie odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości z dnia 04.05.2012 r.
3. Umowę najmu z dnia 13.03.2018 r. zawartą pomiędzy ZTM Invest Sp. z o.o. a Eco-Serwis Roman Elminowski.
4. Wykaz usług sprzątnia terenów plaży
5. Referencje wystawione na ZTM Invest Sp. z o.o.
6. Wykaz narzędzi

Wobec udzielonych wyjaśnień oraz złożonych dokumentów przez Eco-Serwis Roman Elminowski Zamawiający ustala co następuje:

Zamawiający wymagał, aby wykonawcy wykazali się doświadczeniem polegającym na wykonaniu minimum jednej usługi polegającej na sprzątniu terenów plaży. Opis przedmiotu zamówienia jasno określa co wchodzi w zakres usługi sprzątnia terenów plaży. Ponadto Zamawiający na podstawie zapisu rozdz V ust. 5, postawił warunek że w odniesieniu do warunków dotyczących doświadczenia, że wykonawcy mogą polegać na zdolnościach innych podmiotów, jeśli podmioty te zrealizują usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane. Natomiast Wykonawca Eco-Serwis Roman Elminowski wykazał poprzez podwykonawstwo podmiotu trzeciego tylko posiadanie doświadczenia w zakresie mechanicznego oczyszczania piasku (co potwierdzają załączone referencje). Natomiast Zamawiający wymagał posiadania doświadczenia w zakresie sprzątnia terenów plaży, którego jednym z elementów składowych jest oczyszczanie mechaniczne plaży, ale nie jedynym i głównym.

Sam Wykonawca Eco-Serwis wskazał w swoich wyjaśnieniach, że kluczowe części zamówienia, jakimi jest sprzątnie i odśnieżanie będzie wykonywał osobiście poprzez swoich pracowników, przy wykorzystaniu podmiotu trzeciego w postaci m.in. wiedzy, doświadczenia i doradztwa pracowników oddelegowanych. Tym samym potwierdził, że nie spełnia warunku udziału w postępowaniu jakim było posiadanie doświadczenia w wykonaniu minimum 1 usługi polegającej na sprzątniu terenów plaży. Eco-Serwis Roman Elminowski wskazując, że kluczowe czynności sprzątnia i odśnieżania wykona osobiście poprzez swoich pracowników, przy wykorzystaniu podmiotu trzeciego w postaci m.in. wiedzy, doświadczenia i doradztwa pracowników oddelegowanych. Dostarczając dokumenty na wezwanie Zamawiającego Wykonawca Eco-Serwis potwierdził jedynie, że podmiot trzeci na podstawie umowy najmu z dnia 13.03.2018 r. udostępni mu maszynę do oczyszczania piasku wraz

z operatorem oraz ustaleniem zasad organizacji i logistyki korzystania z tej maszyny przez Eco-Serwis Roman Elminowski.

Z przedstawionych dokumentów i udzielonych wyjaśnień należy stwierdzić, że Wykonawca Eco-Serwis kluczowe części zamówienia jakimi jest sprzątanie i odśnieżanie będzie wykonywał osobiście. Nie przedstawił natomiast wymaganego doświadczenia na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Art. 22a ust. 2 ustawy Pzp jasno określa, że wykonawca, który polega na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów musi udowodnić zamawiającemu, że realizując zamówienie będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów. Przy czym art. 22a ust. 4 ustawy Pzp stanowi jednoznacznie, że w odniesieniu do warunków dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia, wykonawcy mogą polegać na zdolnościach innych podmiotów, jeśli podmioty te realizują roboty budowlane lub usługi, do realizacji których te zdolności są wymagane.

Działając na podstawie art. 22a ust. 3 Zamawiający ma obowiązek ocenić, czy udostępniane wykonawcy przez inne podmioty zdolności techniczne lub zawodowe lub ich sytuacja ekonomiczna, pozwalają na wykazanie przez wykonawcę spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Natomiast Wykonawca powołując się na zasoby podmiotu trzeciego potwierdził, że ten ma jedynie doświadczenie w wykonywaniu jednego z obowiązków wchodzącego w skład usługi sprzątania terenów plaży, jakim jest mechaniczne oczyszczanie piasku. Eco-Serwis Roman Elminowski jedynie w zakresie tego elementu będzie dysponował doświadczeniem w postaci osobistego udziału podmiotu w wykonywaniu zamówienia.

Pozostałe, w tym kluczowe części zamówienia Wykonawca Eco-Serwis zamierza świadczyć sam (bez wykazania się wymaganym doświadczeniem) a jedynie przy wykorzystaniu podmiotu trzeciego w postaci m.in. wiedzy, doświadczenia i doradztwa pracowników oddelegowanych.

Z przedstawionych dokumentów i udzielanych wyjaśnień jasno wynika, że oddelegowanie pracownika z firmy ZTM Invest Sp. z o.o. polega tylko i wyłącznie na obsłudze maszyny do oczyszczania piasku, co jest tylko małym elementem całej usługi sprzątania terenów plaży. Natomiast w pozostałym zakresie usługa będzie wykonywana poprzez udostępnienie przez podmiot trzeci wiedzy i doradztwa.

Zgodnie z orzecznictwem Krajowej Izby Odwoławczej powołanie się na udostępnienie przez podmiot trzeci wiedzy i doświadczenia bez udziału tego podmiotu w realizacji zamówienia, jest jedynie pozornym powołaniem się na potencjał tego podmiotu, a nie realnym, jak to jest wymagane w postępowaniu o zamówienie publiczne, co wynikało z zapisu rozdz. V "Wykonawca może w celu potwierdzenia spełniania warunków, o których mowa w rozdz. V. 1. 2) niniejszej SIWZ w stosownych sytuacjach oraz w odniesieniu do konkretnego zamówienia, lub jego części, polegać na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nim stosunków prawnych. Wykonawca w takiej sytuacji jest zobowiązany udowodnić Zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami, w trakcie realizacji zamówienia.

Wykonawca Eco-Serwis Roman Elminowski wykazał, że nie zakłada uczestnictwa podmiotu trzeciego w realizacji zamówienia a jedynie w jego znikomej części. Wykazał jedynie posiadanie doświadczenia w odniesieniu do konkretnej części zamówienia. Ponadto podmiot trzeci Firma ZTM Invest sp. z o.o. także nie wykazuje spełniania warunków udziału w postępowaniu w zakresie minimum jednej usługi sprzątania terenów plaży. Podmiot ten wykazuje jedynie doświadczenie w mechanicznym oczyszczaniu piasku. O ile wiedza może być wiedzą teoretyczną – wynikającą z informacji, które można zdobyć z cudzych doświadczeń czy szkoleń, jednakże doświadczenie, w tym przypadku w wykonywaniu usługi,

ze swej istoty nie może być teoretyczne. Tym samym doświadczenia nie można przenieść jedynie w teorii, bez praktycznego udziału, doświadczonego w realizacji usług podmiotu.

Wobec przedstawionych dokumentów i wyjaśnień jednoznacznie stwierdzić należy, że ani Wykonawca ani podmiot trzeci nie posiadają doświadczenia w usłudze sprzątnięcia terenów plaży, co potwierdził sam Wykonawca przyznając, że w kluczowych częściach zamówienia jakim jest sprzątnięcie i odśnieżanie (bez użycia maszyny do oczyszczania pisaku) wykona osobiście korzystając jedynie z doświadczenia firmy ZTM Invest Sp. z o.o., która także nie spełnia warunku w zakresie doświadczenia jakim jest wykonanie co najmniej jednej usługi polegającej na sprzątnięciu terenów plaży a nie mechanicznym oczyszczaniem pisaku.

Biorąc pod uwagę zakres przedmiotu zamówienia (sprzątnięcie pasa wydm, sprzątnięcie pasa technicznego plaży, sprzątnięcie zejść na plażę, sprzątnięcie dojsć na plażę, uzupełnianie podajników i sprzątnięcie mechaniczne plaży) uprawnione jest twierdzenie, że wykonawca lub podmiot, na którego zasób w zakresie posiadania doświadczenia się powołuje, który wykonywał prace tylko mechanicznego oczyszczania plaży a nie sprzątnięcie terenów plaży jak wymaga Zamawiający, a co za tym idzie – o mniejszym zakresie, nie ma doświadczenia dającego rękojmię należytego wykonania zamówienia. Inne jakościowo jest doświadczenie wykonawcy, który zrealizował tylko znikomą część składającą się na sprzątnięcie terenów plaży, inne zaś wykonawcy, który ma doświadczenie w wykonaniu sprzątnięcia terenów plaży (zwłaszcza jej kluczowych części), ale tym samym nieporównywalnych z umową, która ma być zawarta w niniejszym postępowaniu.

Specyfika przedmiotu zamówienia określa jakie elementy wchodzi w skład usługi sprzątnięcia terenów plaży.

Wykonawca Eco-Serwis nie wykazał, że dysponuje takim doświadczeniem zarówno sam jak i z udziałem podmiotu trzeciego, który sam też nie wykazuje doświadczenia w zakresie sprzątnięcia terenów plaży.

Reasumując stwierdzić należy że Wykonawca Eco-serwis Roman Elminowski nie potwierdził spełniania warunku udziału w postępowaniu określonego w rozdz. V ust. 2 pkt 2 a specyfikacji i z tego względu podlega wykluczeniu na podstawie art. 24 ust. 1 pkt 12 ustawy Pzp z tego postępowania.

Zgodnie z art. 24 ust. 4 ofertę Wykonawcy wykluczonego uznaje się za odrzuconą.

Zgodnie z art. 180 p.z.p. mają Państwo prawo wnieść odwołanie.

Odwołanie wnosi się do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w formie pisemnej lub w postaci elektronicznej, podpisane bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym za pomocą ważnego kwalifikowanego certyfikatu lub równoważnego środka spełniającego wymagania dla tego rodzaju podpisu zgodnie z art. 180 ust. 4 i 5 p.z.p.

Odwołujący jest obowiązany przesłać kopię odwołania zamawiającemu zgodnie z art. 180 ust. 5 p.z.p.

Termin wniesienia odwołania do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej oraz na przesłanie kopii odwołania do zamawiającego upływa po 5 dniach, zgodnie z art. 182 ust. 1 pkt 2 p.z.p.

.....
podpis kierownika jednostki

DYREKTOR
Miejskiego Ośrodka Sportu i Rekreacji
w Kolobrzegu
Piotr Banasiak