**I.** W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w punkcie III. - Opis Przedmiotu Zamówienia, **Zamawiający określił parametry techniczne (graniczne wymagania), które muszą spełniać oferowane oczyszczalnie ścieków**. W SIWZ, Zamawiający dopuścił zastosowanie urządzeń równoważnych, jednakże pod warunkiem spełnienia wymagań:

*„…dopuszcza zastosowanie przy realizacji zamówienia materiałów, urządzeń, itp. równoważnych o parametrach nie gorszych niż wskazane przez Zamawiającego, które spełniają wymagania norm i przepisów oraz założone parametry projektowe.”*

Wszystkie wymagane przez Zamawiającego *„parametry projektowe”*, opisane w punkcie 3 SIWZ, spełniają tylko i wyłącznie urządzenia - produkcji CENTROPLAST.

**Zamawiający, dokonując opisu przedmiotu zamówienia, dopuścił się złamania zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, poprzez wskazywanie w opisie przedmiotu zamówienia wymagań granicznych dotyczących technologii i parametrów technicznych możliwych do spełnienia wyłącznie przez jednego producenta.**

Pragniemy podkreślić, że na Zamawiającym spoczywa obowiązek przygotowania i przeprowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. Dyskryminujące opisanie przedmiotu zamówienia wpływa, na całkowite ograniczenie konkurencyjności, które wyraża się w fakcie spełnienia wszystkich wymagań Zamawiającego tylko i wyłącznie przez jednego producenta – firmę CENTROPLAST. Użycie przez Zamawiającego przy opisie przedmiotu zamówienia parametrów wskazujących konkretnego producenta (dostawcę) lub konkretny produkt narusza zasady obiektywizmu i równego traktowania wszystkich podmiotów ubiegających się o zamówienie publiczne. Wskazane przez Zamawiającego parametry graniczne, których **sumaryczne spełnienie jest niemożliwe do wykazania przez jednego producenta – firmę CENTROPLAST** narusza zasadę dopuszczalności rozwiązań równoważnych jak i zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem KIO oraz zgodnym poglądem doktryny, ***„nadmierne ograniczenie dostępu do zamówienia czy stwarzanie przez Zamawiającego bardziej korzystnych warunków dla określonych wykonawców, zarówno bezpośrednie jak i pośrednie, stanowi naruszenie zasad PZP”.***

Wobec powyższego oczekujemy, że

* wskazany fragment części III. SIWZ zostanie usunięty, ewentualnie, że
* Zamawiający potwierdzi, iż nie będzie wyciągał negatywnych konsekwencji (np. odrzucenie oferty) z faktu, że zaoferowane urządzenia równoważne nie będą posiadały wymienionych w punkcie III SIWZ parametrów, ale będą posiadały wyższe parametry techniczne i jakościowe od zaprojektowanych.

**II.** W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w punkcie III. - Opis Przedmiotu Zamówienia, odnoszącym się do wymaganych parametrów technicznych znalazł się następujący zapis:

*„r) Schematy proponowanych oczyszczalni muszą być potwierdzone przez notyfikowane*

*laboratorium, wykonujące dane badanie typu.”*

Zamawiający musi mieć świadomość, że zgodnie z unijnym systemem oceny zgodności wyrobów budowlanych obowiązującym również w Polsce od dnia akcesji Polski do Unii Europejskiej, tj. od 1 maja 2004 r. jasno określony jest zakres zadań wykonywanych przez producenta i jednostkę notyfikowaną, w zależności od systemu poświadczenia zgodności wskazanego w normie.

W przedmiotowym przetargu, w zakresie przydomowych oczyszczalni ścieków wymagana jest norma PN-EN 12566-3+A1:2009 „Małe oczyszczalnie ścieków dla obliczeniowej liczby mieszkańców (OLM) do 50 – Część 3: Prefabrykowane i/lub wykonywane na budowie domowe oczyszczalnie ścieków”.

Zgodnie z tablicą ZA.2 w/w normy obowiązuje system poświadczenia zgodności: 3. Oznacza to, że do zadań laboratorium notyfikowanego należy wykonanie wstępnych badań typu, które przeprowadza się w celu potwierdzenia zgodności urządzeń z przedmiotową normą. Z przeprowadzonych badań typu laboratorium notyfikowane sporządza protokół (raport) z badań typu wyrobu, które przekazuje producentowi.

Nie jest, zatem zadaniem laboratorium notyfikowanego potwierdzanie schematów oczyszczalni.

Rozporządzenie Rady Ministrów w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać Zamawiający od wykonawcy oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane w § 6. jednoznacznie określa, jakich dokumentów może żądać Zamawiający w celu potwierdzenia, że oferowane roboty budowlane, dostawy lub usługi odpowiadają wymaganiom określonym przez Zamawiającego.

Zgodnie z § 6. 1. w/w Rozporządzenia, Zamawiający może żądać w szczególności:

*„1) próbek, opisów lub fotografii produktów, które mają zostać dostarczone, których autentyczność musi zostać poświadczona przez wykonawcę na żądanie zamawiającego”.*

Zamawiający nie może żądać, aby schematy oferowanych oczyszczalni były potwierdzone przez laboratorium notyfikowane. Zadaniem laboratorium notyfikowanego jest wyłącznie przeprowadzenie badań typu i sporządzenie protokołu (raportu) z badań typu wyrobu.

Ta argumentacja została potwierdzona przez Krajową Izbę Odwoławczą w wyroku z 09.09.2013 r. sygn. KIO/2008/13, która w uzasadnieniu (s. 26) stwierdziła, co następuje:

„*Izba nie podziela argumentacji ani stanowiska zamawiającego, co do tego, że pełny raport z badań powinien zawierać dokumentację producenta, na podstawie którego dokonywano badań (...). (…) Rolą jednostki notyfikowanej jest bowiem wydanie certyfikatu/raportu, w którym potwierdzenie znajdzie fakt, że dany wyrób spełnia lub nie wymagania normy.”*

Wobec powyższego oczekujemy, że

* wskazany fragment części III. SIWZ zostanie usunięty, ewentualnie, że
* Zamawiający potwierdzi, iż nie będzie wyciągał negatywnych konsekwencji (np. odrzucenie oferty) z faktu, że schematy oferowanych urządzeń nie będą potwierdzone przez laboratorium notyfikowane.

**III.** W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w punkcie III. - Opis Przedmiotu Zamówienia, odnoszącym się do wymaganych parametrów technicznych znalazł się również następujący zapis:

*„4) dokumenty , na podstawie których będzie można zweryfikować równoważność oferowanych rozwiązań, w szczególności aktualną dokumentację techniczną produktu wydaną przez niezależną instytucje badawczą, instrukcją zabudowy, obsługi i montażu, z których będą wynikały właściwości takie jak : zastosowany materiał, wytrzymałość, grubość ścianek monolityczność zbiornika oczyszczalni , metody wytwarzania zbiornika oczyszczalni oraz będą posiadały rzuty zbiornika oczyszczalni.*

*5) Dokumentację techniczną produktu wydaną przez niezależną instytucje badawczą, z której będzie wynikało, że oczyszczalnie pracują w technologii niskoobciążonego osadu czynnego np. aktualna Aprobata Techniczna”*

Rozporządzenie Rady Ministrów w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać Zamawiający od wykonawcy oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane w § 6. jednoznacznie określa, jakich dokumentów może żądać Zamawiający w celu potwierdzenia, że oferowane roboty budowlane, dostawy lub usługi odpowiadają wymaganiom określonym przez Zamawiającego.

Zgodnie z § 6. 1. w/w Rozporządzenia, Zamawiający może żądać w szczególności:

*„1) próbek, opisów lub fotografii produktów, które mają zostać dostarczone, których autentyczność musi zostać poświadczona przez wykonawcę na żądanie zamawiającego”.*

Zamawiający nie może żądać, aby dokumentacja techniczna oferowanych oczyszczalni byławydana przez niezależną instytucje badawczą. Dokumentacja techniczna jest przygotowywana przez producenta nie jest wydawana przez jakąkolwiek niezależną instytucje badawczą.

Jaka niezależna instytucja badawcza wydaje dokumentacje techniczną na urządzenia ?

Podany przez Zamawiającego przykład:

*„…np. aktualna Aprobata Techniczna”*

jest niezgodny z obowiązującymi przepisami i kłóci się z wymaganiem Zamawiającego w zakresie żądania zgodności oferowanych oczyszczalni z normą PN-EN 12566-3 + A1:2009.

W wykazie DYREKTYW I NORM dostępnym na stronie internetowej Polskiego Komitetu Normalizacyjnego, w zakładce dot. Dyrektywy 89/106/WE (CPD) Rozporządzenia (UE) NR 305/2011 (CPR) - Polskie Normy zharmonizowane:

<http://www.pkn.pl/var/resources/1/1/812/89_106_EWG.pdf>

na stronie 37 w/w wykazu znajduje się norma: **PN-EN 12566-3+A1:2009 *„****Małe oczyszczalnie ścieków dla obliczeniowej liczby mieszkańców (OLM) do 50 -- Część 3: Kontenerowe i/lub montowane na miejscu przydomowe oczyszczalnie ścieków”.*

Zamawiający musi mieć świadomość, że zgodnie z ustawą z dnia 16 kwietnia 2004r. o wyrobach budowlanych (DZ.U.Nr 92, art.9) aprobaty technicznej udziela się dla wyrobu budowlanego, dla którego nie ustanowiono Polskiej Normy wyrobu albo dla wyrobu budowlanego, którego właściwości użytkowe różnią się istotnie od właściwości określonych w Polskiej Normie. Zamawiający jednoznacznie wymaga aby oferowane oczyszczalnie spełniały normę PN-EN 12566-3+A1:2009. Należy podkreślić, że nie ma możliwości uzyskania Aprobaty Technicznej na urządzenia spełniające wymagania przedmiotowej normy. Instytut Ochrony Środowiska nie wydaje ani nie przedłuża aprobat na urządzenia, dla których ustanowiono Polską Normę (tzw. zharmonizowaną).

Wobec powyższego oczekujemy, że

* wskazany fragment części III. SIWZ zostanie usunięty, ewentualnie, że
* Zamawiający potwierdzi, iż nie będzie wyciągał negatywnych konsekwencji (np. odrzucenie oferty) z faktu, że dokumentacja techniczna oferowanych urządzeń nie będzie wydana przez niezależną instytucje badawczą.

**IV.** W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w punkcie III. - Opis Przedmiotu Zamówienia, odnoszącym się do wymaganych parametrów technicznych znalazł się również następujący zapis:

*„i) Wyklucza się stosowanie w urządzeniu wszelkiego rodzaju elektrozaworów, sterowników, programatorów, sterowania elektronicznego, itp.”*

Nie kwestionujemy uprawnień Zamawiającego do opisania przedmiotu zamówienia ze wskazaniem wymaganych parametrów technicznych, jednakże powyższy zapis powoduje, że Zamawiający nie dopuszcza nowoczesnych oczyszczalni, które gwarantują mniejsze zużycie energii i wysoki komfort użytkownika. Oczyszczalnie ścieków niewyposażone w sterownik działają „w sposób ciągły” tzn. dmuchawa pracuje 24 h na dobę, co powoduje dużo większe zużycie prądu niż w przypadku urządzeń sterowanych za pomocą sterowników. Jest to szczególnie istotny parametr dla przyszłych użytkowników, którzy będą ponosić koszty eksploatacji urządzeń. Nie bez znaczenia jest również fakt, iż oczyszczalnie nieposiadające sterowania w sposób ciągły przepompowują również osad nadmierny do osadnika wstępnego, co powoduje dużo większe zużycie energii elektrycznej niż w przypadku oczyszczalni ze sterowaniem, w których proces przepompowywania trwa sekwencyjnie ok. kilku minut na dobę.

Różnice w rachunkach za zużycie energii elektrycznej mogą dochodzić nawet do kilkudziesięciu złotych miesięcznie.

Zastosowanie nowoczesnego systemu sterowania jest rozwiązaniem energooszczędnym, jak również gwarantuje wysoki standard dla użytkownika z różnymi dodatkowymi opcjami np. sygnalizacje świetlną informującą o rocznym serwisie albo przełączeniu oczyszczalni w tryb urlopowy i wiele innych.

Wobec powyższego oczekujemy, że

* wskazany fragment części III. SIWZ zostanie usunięty, ewentualnie, że
* Zamawiający potwierdzi, iż nie będzie wyciągał negatywnych konsekwencji (np. odrzucenie oferty) z faktu, że oferowane oczyszczalnie będą posiadały sterowanie praca oczyszczalni.

**V.** W Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w punkcie III. - Opis Przedmiotu Zamówienia, odnoszącym się do wymaganych parametrów technicznych znalazł się również następujący zapis:

*„Konstrukcja monolityczna wykonana z polietylenu metodą rotacyjną”*

Czy Zamawiający dopuszcza zbiorniki oczyszczalni, które są wykonane z polietylenu metodą rotacyjną, ale każdy zbiornik/komora produkowana jest oddzielnie, a następnie łączona w monolit?

Zgodnie z utrwalonym orzecznictwem KIO oraz zgodnym poglądem doktryny, **„nadmierne ograniczenie dostępu do zamówienia czy stwarzanie przez Zamawiającego bardziej korzystnych warunków dla określonych wykonawców, zarówno bezpośrednie jak i pośrednie, stanowi naruszenie zasad PZP”.**

Odpowiedzi

I i IV - Z przepisów ustawy PZP wynika, że Zamawiający samodzielnie dokonuje oceny swoich potrzeb i stosownie do nich określa przedmiot zamówienia. Trudne do spełnienia wymogi dla częśći Wykonawców nie stanowią podstawy do uznania, że przedmiot zamówienia został określony w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji. Ponadto, zgodnie z wyrokami Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 20 marca 2008 roku (Sygn. Akt. KIO/UZP 204/08) oraz zespołu Arbitrów z dnia 7 marca 2007 roku (Sygn. Akt. KIO/UZP 0207/07), Zamawiający ma prawo określić przedmiot zamówienia oraz warunki udziału w postepowaniu w sposób odpowiadający jego indywidualnym potrzebom. Dodatkowo wg. wyroku z dnia 24 marca 2009 roku (Sygn. Akt KIO/UZP 280/09) „[…] Wykonawca, który jest w posiadaniu określonych instrumentów, czy określonej wiedzy, technologii, nie może się domagać od konkretnego Zamawiającego dostosowania swoich wymogów do możliwości technicznych, czy technologicznych świadczenia usługi, czy dostarczenia towaru przez danego Wykonawcę. Zamawiający ma bowiem prawo do zakupu określonych produktów czy usług, które są mu niezbędne, z jednoczesnym zapewnieniem ich sprawnej realizacji”.

Opis wymagań dotyczących przedmiotu zamówienia, jego określenie w sposób obiektywny z zachowaniem zasad ustawowych, nie jest równoznaczne ze sformułowaniem wymagań w sposób pozwalający na spełnienie wymagań technicznych wszystkim podmiotom działającym na rynku w danej branży. Zamawiający nie może dostosowywać SIWZ do warunków technicznych wygodnych dla poszczególnych Wykonawców, obniżając wymagania techniczne w odniesieniu do swoich potrzeb. Przyjęcie tej tezy prowadziłoby do konieczności ciągłej zmiany wymagań i w konsekwencji dopuszczenia do postępowania Wykonawców, którzy nie oferują usług lub dostaw odpowiedniej jakości.

Zamawiający nie zmieni zapisów SiWZ.

II – Z uwagi na notorycznie powtarzające się przypadki oferowania urządzeń nie będących przedmiotem badania na zgodność z EN 125666-3 przez jednostkę notyfikowaną a produkowanych pod potrzeby konkretnych zamówień publicznych Zamawiający podtrzymuje wymagania zapisane w SiWZ.

III– Dla udowodnienia równoważności urządzeń Zamawiający poza spełnieniem zapisów SiWZ będzie wymagał aktualnej dokumentacji technicznej produktu (schematy, przekroje) wraz z instrukcja obsługi i montażu.

Zamawiający będzie żądał aktualnej Aprobaty Technicznej wyrobów dla których nie ustanowiono Polskiej Normy lub różniących się od właściwości określonych w Polskiej Normie zgodnie z ustawą o wyrobach budowlanych z 16 kwietnia 2004r.

V – Zamawiający dopuści jedynie urządzenia spełniające zapisy SiWZ.