



**Franciszek Rogowicz**  
**Dyrektor Oddziału**

GDDKiA-O/Gd – R-2/EH/417/988/2009  
Nr sprawy GDDKiA-O/Gd - ZP/72/Z-4/2009

Gdańsk, dnia 29.12.2009 r.

**Strona internetowa Zamawiającego**  
**Wykonawcy zainteresowani**  
**udziałem w postępowaniu**

Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Gdańsku, działając jako Zamawiający w oparciu o art. 183 ust. 1 pkt 1 i ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (tekst jednolity Dz. U. z dnia 29 listopada 2007 r., Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, **zawiadamia o rozstrzygnięciu protestu** wniesionego (faxem o godzinie 16:01) w dniu 21.12.2009 r. przez Wykonawcę: **Halcrow Group limited**, Vineyard House, 44 Brook Greek, London W6 7BY, United Kingdom, w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie **negocjacje z ogłoszeniem** na **usługi** o wartości zamówienia netto nie przekraczającej wyrażonej w złotych równowartości kwoty **133 000 euro** pod nazwą:

**„Doradztwo naukowo-techniczne i nadzór naukowy przy realizacji obiektów mostowych w ramach zadania**

**„BUDOWA DROGI EKSPRESOWEJ S7 ODCINEK GDAŃSK (A1) – KOSZWAŁY (POŁUDNIOWA OBWODNICA MIASTA GDAŃSKA)”**

Protest został wniesiony na treść *Ogłoszenia o zamówieniu*, które zostało zamieszczone w **Biuletynie Zamówień Publicznych** Nr 433048 – 2009 w dniu 17.12.2009 r.

Zamawiający informuje, że na wezwanie skierowane do Wykonawców - zgodnie z art. 181 ust. 3 ustawy Pzp (do ewentualnego wzięcia udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu) - w piśmie nr GDDKiA-O/Gd-R-2/KW/417/964/2009 z dnia 22.12.2009 r. (zamieszczonym na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 22.12.2009 r.), nie odpowiedział **żaden** potencjalny Wykonawca.

Zamawiający, po wnikliwym rozpatrzeniu treści i istoty protestu, postanowił **oddalić protest w całości.**

**UZASADNIENIE**

Przedmiotem zamówienia są usługi polegające na doradztwie naukowo-technicznym i nadzorze naukowym przy realizacji obiektów mostowych w ramach zadania „BUDOWA DROGI EKSPRESOWEJ S7 ODCINEK GDAŃSK (A1) – KOSZWAŁY (POŁUDNIOWA OBWODNICA MIASTA GDAŃSKA)”.

Wszczęcie niniejszego postępowania w trybie **negocjacji z ogłoszeniem** nastąpiło na podstawie art. 55 ust. 1 pkt 3) ustawy Pzp.

Zgodnie z art. 54 ustawy Pzp: „Negocjacje z ogłoszeniem to tryb udzielenia zamówienia, w którym, po publicznym ogłoszeniu o zamówieniu, zamawiający zaprasza wykonawców dopuszczonych do udziału w postępowaniu do składania ofert wstępnych nie zawierających ceny, prowadzi z nimi negocjacje, a następnie zaprasza ich do składania ofert.”

Zamawiający – mając na uwadze fakt, że nie mogąc dokonać szczegółowego opisu zamawianych usług oraz oczekując, że **dopiero** podczas negocjacji będzie można dokonać doprecyzowania *Opisu przedmiotu zamówienia* i warunków umowy - podjął decyzję

o zastosowaniu trybu *negocjacje z ogłoszeniem*, na podstawie przesłanki wskazanej w art. 55 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp, tj. (cyt.):

„3) nie można z góry określić szczegółowych cech zamawianych usług w taki sposób, aby umożliwić wybór najkorzystniejszej oferty w trybie przetargu nieograniczonego lub przetargu ograniczonego;”

Zamawiający - w ogłoszeniu o zamówieniu w pkt II.1.3) *Określenie przedmiotu oraz wielkości lub zakresu zamówienia* - wskazał jedynie krótkie określenie przedmiotu zamówienia, gdyż w ogłoszeniu o zamówieniu nie musi być zamieszczany dokładny *Opis przedmiotu zamówienia*, a w szczególności dotyczy to postępowania prowadzonego w trybie **negocjacji z ogłoszeniem**, które wszczęto w oparciu o art. 55 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp. *Opis przedmiotu zamówienia*, który sporządzany jest - w oparciu o art. 29 ustawy Pzp - w sposób jednoznaczny i wyczerpujący (dla zamówień prowadzonych w innych trybach), nie jest zamieszczany w ogłoszeniu o zamówieniu, lecz wyłącznie w *Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia* (dalej SIWZ). Dla zamówień prowadzonych w trybie *negocjacje z ogłoszeniem* w oparciu o art. 55 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp, *Opis przedmiotu zamówienia* będzie tworzony sukcesywnie. Wersja wstępna tego opisu, która będzie zamieszczona w SIWZ, podlegać będzie negocjacjom, i zmieniana będzie aż do momentu ukończenia negocjacji, a następnie treść Opisu będzie zmodyfikowana / uzupełniona. Zamieszczanie w ogłoszeniu o zamówieniu dokładnego *Opisu przedmiotu zamówienia* nie jest wymagane przepisami, a dla zamówienia w trybie *negocjacji z ogłoszeniem* jest zbyteczne, jak również niemożliwe jest opisanie przedmiotu zamówienia w sposób precyzyjny i dokładny w momencie wszczęcia postępowania.

Postępowanie w trybie *negocjacji z ogłoszeniem* prowadzone jest z Wykonawcami, którzy złożą wypełnione *Wnioski o dopuszczenie do udziału w postępowaniu* wraz z wymaganymi przez Zamawiającego dokumentami, które potwierdzą spełnianie warunków udziału w tym postępowaniu. Po sprawdzeniu przez Zamawiającego złożonych Wniosków (z wymaganymi dokumentami), Wykonawcy, którzy spełnią warunki udziału w postępowaniu zostaną zaproszeni do składania ofert wstępnych (bez ceny). Wraz z *Zaproszeniem do składania ofert wstępnych* Wykonawcy otrzymają SIWZ, zawierającą m.in. **wstępny Opis przedmiotu zamówienia** (który będzie podlegał negocjacjom) i **wstępne** zapisy *Istotnych dla stron postanowień do umowy* (podlegający negocjacjom), a także zapoznają się z dokumentacją projektową obiektów mostowych, będących przedmiotem doradztwa naukowo-technicznego i nadzoru naukowego. Następnie Wykonawcy, którzy złożą oferty wstępne niepodlegające odrzuceniu, zostaną zaproszeni do indywidualnych negocjacji. Podczas tych negocjacji zostaną doprecyzowane i uzupełnione: *Opis Przedmiotu Zamówienia* oraz szczegółowe warunki zawieranej umowy. Po zakończeniu negocjacji Zamawiający doprecyzuje zapisy SIWZ, w tym *Opis Przedmiotu Zamówienia* i szczegółowe warunki umowy – o informacje będące wynikiem negocjacji, a doprecyzowane zapisy SIWZ zostaną przekazane wszystkim zakwalifikowanym Wykonawcom wraz z *Zaproszeniem do składania ofert ostatecznych*.

Zamawiający stwierdza, że z uwagi na fakt, iż usługi doradztwa naukowo-technicznego i nadzoru naukowego **wymagają szczególnej wiedzy wysokiej klasy specjalistów** posiadających bogate doświadczenie w projektowaniu i opiniowaniu projektów obiektów mostowych, precyzyjne i jednoznaczne określenie *Opisu przedmiotu zamówienia*, w tym szczegółowych cech zamawianych usług w sposób zapewniający umożliwienie wyboru najkorzystniejszej oferty w trybie przetargu nieograniczonego lub ograniczonego, **nie było możliwe** przed wszczęciem postępowania, dlatego też **podjęto decyzję o zastosowaniu trybu negocjacji z ogłoszeniem** w oparciu o art. 55 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp. Prawidłowe określenie w sposób jednoznaczny i wyczerpujący przedmiotu zamówienia w zakresie jego cech technicznych, jak i jakościowych może nastąpić **dopiero po zapoznaniu się przez Wykonawców** (dopuszczonych do udziału w dalszym postępowaniu) **z dokumentacją projektową obiektów mostowych** zadania *BUDOWA DROGI EKSPRESOWEJ S7 ODCINEK GDAŃSK (A1) – KOSZWAŁY (POŁUDNIOWA OBWODNICA MIASTA GDAŃSKA)* i zakończeniu negocjacji z wysokiej klasy fachowcami, co umożliwi później wszystkim Wykonawcom złożenie porównywalnych ofert cenowych. Zamawiający zaznacza, że szczegółowe zakresy usług w odniesieniu do każdego obiektu mostowego, sposób realizacji tych usług, sposób ich rozliczania i fakturowania, itd., **ustalone będą dopiero w negocjacjach z potencjalnymi Wykonawcami**.

Ustawa Pzp w art. 58 ust. 2 (dotyczącym trybu *negocjacje z ogłoszeniem*) nakazuje Zamawiającemu, prowadzenie negocjacji z wszystkimi Wykonawcami, którzy spełnią warunki udziału w postępowaniu, w celu doprecyzowania lub uzupełnienia *Opisu przedmiotu*

zamówienia lub warunków umowy w sprawie zamówienia publicznego. Oznacza to, że negocjowanie powinno trwać tak długo, aż uda się doprowadzić do uzgodnienia wszystkich szczegółowych cech zamawianych usług i ostatecznej treści *Opisu przedmiotu zamówienia* oraz wyjaśnienia wszystkich wątpliwości dotyczących treści umowy. Z przepisów ustawy Pzp dotyczących trybu *negocjacje z ogłoszeniem* (art. 54 ÷ 60) wynika, że negocjacje prowadzone będą tylko z zaproszonymi Wykonawcami, spełniającymi warunki udziału. Dlatego pierwszym i najważniejszym krokiem Wykonawcy ubiegającego się o udzielenie zamówienia powinno być złożenie wypełnionego *Wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu* z wymaganymi dokumentami. Negocjacom podlegać będą: wstępna treść *Opisu przedmiotu zamówienia* i wstępna treść *Istotnych dla stron postanowień umowy*, które będą zawarte w SIWZ dla niniejszego postępowania. Dlatego też, zamieszczanie **wstępnej** (nawet skróconej) **treści Opisu przedmiotu zamówienia** w ogłoszeniu o zamówieniu, która później będzie podlegała negocjacom, i która ulegać będzie istotnym zmianom po zakończeniu negocjacji, mija się z celem, gdyż – z oczywistych powodów - **nie będzie to wersja ostateczna i precyzyjna**. Wobec powyższego wstępny *Opis przedmiotu zamówienia* może ulec tak dalekim modyfikacjom, że Zamawiający narażony będzie na zarzuty, że zamieścił w ogłoszeniu o zamówieniu opis, który nie odpowiada późniejszej zmodyfikowanej treści *Opisu przedmiotu zamówienia*.

Zamawiający zwraca uwagę, że zamieszczony na stronie 3 protestu cytat z Komentarza do ustawy Pzp Pana J. Pieroga, nie odnosi się w żaden sposób do *ogłoszenia o zamówieniu*, lecz odnosi się on do zawartości SIWZ (art. 36 ustawy Pzp), tym samym przywołanie przez Protestującego w/w treści z Komentarza jest chybione.

Odnosząc się do treści protestu, Zamawiający stwierdza, że:

1. Zamawiający nie naruszył art. 22 ust. 2 ustawy Pzp, gdyż warunki udziału w postępowaniu nie zostały określone w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, nie są one wygórowane, ani zawyżone.
2. Zamawiający nie naruszył art. 7 ust. 1 i art. 29 ustawy Pzp, gdyż szczegółowy *Opis przedmiotu zamówienia* nie musi być zamieszczony w *Ogłoszeniu o zamówieniu*. W szczególności nie może on być upubliczniony na tym etapie postępowania prowadzonego w trybie *negocjacje z ogłoszeniem*, wszczętego w oparciu o art. 55 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp, gdyż treść *Opisu przedmiotu zamówienia* (wstępna) podlegać będzie negocjacom i będzie doprecyzowana dopiero po zakończeniu negocjacji. Wstępny *Opis przedmiotu zamówienia* (do negocjacji) zamieszczony będzie w SIWZ, dostarczanej Wykonawcom w późniejszym etapie postępowania, tj. w *Zaproszeniu do składania ofert wstępnych*.
3. Zamawiający nie naruszył art. 387 kodeksu cywilnego, gdyż na obecnym etapie postępowania Zamawiający nie musi udostępniać treści (wstępnej) *Istotnych dla stron postanowień umowy*. Wstępna treść *Istotnych dla stron postanowień umowy* udostępniona będzie w SIWZ, dostarczanej Wykonawcom w późniejszym etapie postępowania, tj. w *Zaproszeniu do składania ofert wstępnych*.
4. Zamawiający nie naruszył innych przepisów ustawy Pzp, gdyż w treści zamieszczonego *ogłoszenia o zamówieniu* zawarte są wszystkie informacje wymagane ustawą Pzp – art. 48 ust. 2 (w tym m.in. warunki udziału w postępowaniu), które posłużą Wykonawcom do złożenia *Wniosku o dopuszczenie do udziału w postępowaniu* wraz z wymaganymi przez Zamawiającego dokumentami. Pozostałe informacje zawarte będą w SIWZ przekazywanej Wykonawcom zaproszonym do składania ofert wstępnych.

Niniejsze rozstrzygnięcie protestu Zamawiający przekazuje faksem i w formie oryginału przesłanego pocztą do Wykonawcy Protestującego oraz na stronę internetową Zamawiającego.

DYREKTOR ODDZIAŁU  
  
mgr inż. Franciszek Rogowicz