

PZPZ/535/BM/2016

Bytom, 17.03.2016 r.

**Uczestnicy
postępowania przetargowego**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. Modernizacja 90 sekcji obudowy zmechanizowanej typu FAZOS-15/31-POz i PUMAR-15/31-POz dla WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. KWK Bobrek-Piekary Ruch Piekary, nr sprawy PRZZ/0354.

Działając zgodnie z Regulaminem udzielenia zamówień w WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o. o., Zamawiający w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego pn. Modernizacja 90 sekcji obudowy zmechanizowanej typu FAZOS-15/31-POz i PUMAR-15/31-POz dla WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o. o. KWK Bobrek - Piekary Ruch Piekary, udziela odpowiedzi na zapytania Wykonawców.

Pytanie 1

Z pkt. VIII Opis Warunków punkt 1 podpunkt 1) do zmodyfikowanej treści SIWS wynika, iż wykonawcy w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania oferty, wykonali/wykonują co najmniej jedną usługę modernizacji 45 sekcji obudowy zmechanizowanej (wykonanie modernizacji kompletnych sekcji tj. w części dotyczącej konstrukcji stalowej, hydrauliki siłowej i hydrauliki sterowniczej) na kwotę netto co najmniej 5.000.000,00 PLN wykonawców, którzy w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia.

Wnosimy o potwierdzenie, że Zamawiający uzna za wystarczające posiadanie wiedzy i doświadczenia w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania oferty, wykonawców którzy wykonali/wykonują co najmniej jedną usługę modernizacji lub dostawy 45 sekcji obudowy zmechanizowanej (wykonania dostawy kompletnych sekcji tj. w części dotyczącej konstrukcji stalowej, hydrauliki siłowej i hydrauliki sterowniczej) na kwotę netto co najmniej 5.000.000,00 PLN w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia. Chcielibyśmy zauważyć, iż dostawa nowych (kompletnych) sekcji obudowy zmechanizowanej wymaga wykazania się większą wiedzą, doświadczeniem i dysponowaniem większym zasobem technicznym i finansowym niż ma to miejsce w przypadku modernizacji sekcji.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że podtrzymuje swoje stanowisko, tzn. zgodnie ze zmodyfikowaną treścią części VIII SIWZ Opis warunków udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełnienia tych warunków pkt 1 ppkt 1 informuje, że:

1. O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają następujące warunki dotyczące:

1) posiadania wiedzy i doświadczenia, to znaczy:

w okresie ostatnich trzech lat **przed upływem terminu składania ofert**, a jeżeli okres działalności jest krótszy- w tym okresie, **wykonali/wykonują co najmniej jedną usługę modernizacji 45 sekcji obudowy zmechanizowanej** (wykonanie modernizacji kompletnych sekcji tj. w części dotyczącej konstrukcji stalowej, hydrauliki siłowej i hydrauliki sterowniczej) na kwotę netto co najmniej 5.000.000,00 PLN w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia.

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.www.weglokoks-kraj.pl**KWK BOBREK-PIEKARY**

ul. Gen. Jerzego Ziętka 41-940 Piekary Śląskie T: +48 32 768 06 20 NIP: 653-000-48-65 REGON 270034633 Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000080618 Kapitał zakładowy 34 000 000,00 PLN

41 905 Bytom T: 32 7181 000, F: 32 7181 781 ul. Konstytucji 76 bobrekpiekary@weglokoks-kraj.pl

Pytanie 2

Zwracam się z wnioskiem o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w poniższym zakresie.

Z pkt II.1. SIWZ wynika, iż postępowanie prowadzone jest w oparciu o Regulamin udzielania zamówień w WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.. Ustawę stosuje się m.in. do udzielania zamówień publicznych o wartości przekraczającej wyrażoną w złotych równowartość kwoty 30.000 euro (art. 4 pkt 8 pzp), jednakże w stosunku do zamówień sektorowych, zgodnie z art. 133 ust. 1 pzp, ustawę stosuje się, jeżeli wartość zamówienia jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, tj. wyrażona w złotych równowartość kwoty 418 000 euro (dla dostaw lub usług). Taka właśnie sytuacja ma miejsce w niniejszym postępowaniu na Dostawę 33 kpl. nowych sekcji liniowych obudowy zmechanizowanej o zakresie pracy od nie więcej niż 1,4 m do co najmniej 2,4 m dla potrzeb WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. KWK Bobrek-Piekary Ruch Bobrek. Z uwagi na ilość sekcji obudów zmechanizowanych objętych przetargiem i średnie ceny rynkowe można zakładać, iż wartość zamówienia z pewnością przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 pzp, a mimo to SIWZ wyraźnie wskazuje, iż podstawą prowadzenia postępowania jest Regulamin.

Wnoszę o potwierdzenie przez Zamawiającego, czy wartość niniejszego postępowania jest równa lub przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8, tj. wyrażona w złotych równowartość kwoty 418 000 euro, a jeżeli przekracza – dodatkowo o wyjaśnienie dlaczego pomimo tego Zamawiający nie prowadzi postępowania w oparciu o ustawę pzp. tylko o Regulamin. Ponadto w przypadku potwierdzenia, iż postępowanie powinno być prowadzone w oparciu o ustawę – wnoszę o unieważnienie postępowania i ogłoszenie go na nowo, z odpowiednią korektą SIWZ.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający wyjaśnia, iż WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich nie jest zobowiązany do stosowania ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 z późn.zm.), zwanej dalej „uPzp”, z uwagi na to, że nie posiada statusu jednostki sektora finansów publicznych czy innego podmiotu w rozumieniu przepisów art. 3 pkt 1-5 i 7 uPzp.

Jak wynika z treści wpisu do Krajowego Rejestru Sądowego – Rejestru Przedsiębiorstw pod nr KRS 0000080618, prowadzonego w Sądzie Rejonowym w Gliwicach X Wydział Gospodarczy, WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich została utworzona w celu prowadzenia działalności zarobkowej w zakresie handlu oraz wzbogacenia produktów węglowych i nie jest jednoosobową spółką Skarbu Państwa jak WĘGLOKOKS S.A., posiadającą w Spółce Zamawiającego 100 % udziałów. Obie spółki są zupełnie odrębnymi podmiotami prawa.

Sytuacja prawna Zamawiającego odnośnie braku podstaw do stosowania ustawy - Prawo zamówień publicznych nie zmieniła się po nabyciu w dniu 8 maja 2015 r. części majątku Kompanii Węglowej S.A. w postaci zorganizowanej części przedsiębiorstwa (ZORG) - Oddziału KWK „Piekary” i Oddziału KWK „Bobrek” ze względu na treść przepisu art. 3 ust. 1 pkt 4 w zw. z ust. 2 uPzp. Po przeniesieniu prawa własności wskazanych wyżej Oddziałów, a także koncesji na wydobywanie węgla kamiennego, na rzecz Zamawiającego, WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. nie stał się podmiotem zamówień sektorowych wobec udzielanych w obecnie połączonej Kopalni zamówień, których wartość przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 uPzp. W myśl powołanego wyżej przepisu art. 3 pkt 4 podmioty inne niż określone w art. 3 pkt 1-3a powinni przestrzegać procedur uPzp, jeżeli zamówienie jest udzielane w celu wykonywania jednego z rodzajów działalności, o której mowa

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.

www.weglokoks Kraj.pl

KWK BOBREK-PIEKARY

ul. Gen. Jerzego Ziętka
41-940 Piekary Śląskie

T: +48 32 768 06 20
F: +48 32 768 06 22

NIP: 653-000-48-65
REGON 270034633

Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000080618
Kapitał zakładowy 34 000 000,00 PLN

41-905 Bytom
ul. Konstytucji 76

T: 32 7181 000. F: 32 7181 781
bobrekpiekary@weglokoks Kraj.pl

w art. 132, a działalność ta jest wykonywana na podstawie praw szczególnych lub wyłącznych.

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich nie spełnia łącznie powyższych przesłanek, a zatem nie udziela zamówień sektorowych.

Wskutek zmiany stanu prawnego tzw. „dyrektywy sektorowej”, dokonanej w ślad za orzecznictwem Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości, wyraźnie wskazano w przepisie w art. 3 ust. 2 uPzp, że prawami szczególnymi lub wyłącznymi w rozumieniu ust. 1 pkt 4 są prawa przyznane w drodze ustawy lub decyzji administracyjnej, polegające na zastrzeżeniu wykonywania określonej działalności dla jednego lub większej liczby podmiotów, jeżeli spełnienie określonych odrębnymi przepisami warunków uzyskania takich praw nie powoduje obowiązku ich przyznania.

W ramach polskich przepisów prawa materialnego należy zwłaszcza uwzględnić ustawę z dnia 9 czerwca 2011 r. - Prawo geologiczne i górnicze (Dz.U. z 2015 r. poz. 196 z późn.zm.), która w sposób wyraźny nie ogranicza liczby podmiotów, którym koncesja może być udzielona czy przeniesiona, a zatem kryteria jej przyznania mają charakter przejrzysty i niedyskryminacyjny.

Zamawiający informuje, iż w oparciu o przepis art. 36 ustawy – Prawa geologicznego i górniczego stosownymi decyzjami Ministra Środowiska z dnia 8 maja 2015 r. zostały przeniesione na rzecz WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich udzielone Kompanii Węglowej S.A. w Katowicach koncesje na wydobywanie węgla kamiennego z poszczególnych złóż. Przy przeniesieniu koncesji zostały więc zastosowane obiektywne i proporcjonalne podstawy, przy czym Minister Środowiska dokonał oceny, czy nie sprzeciwia się temu interes publiczny.

Wobec tego regulacje w ustawie z dnia 9 czerwca 2011 r. - Prawo geologiczne i górnicze zachowują konkurencyjność pomiędzy podmiotami ubiegającymi o koncesję

Poza tym decyzja koncesyjna nie ma charakteru w pełni uznaniowego, albowiem podstawy odmowy udzielenia koncesji zostały w sposób wyczerpujący określone w przepisie art. 29 ustawy - Prawo geologiczne i górnicze, a także w art. 56 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej (Dz.U. z 2015 r. poz. 584 z późn.zm.).

Oznacza to, że w przypadku prowadzenia działalności eksploatacyjnej z wykorzystaniem zasobów węgla kamiennego przez podmioty inne niż prawa publicznego, wykonywanie tejże działalności nie następuje w oparciu o prawa szczególne lub wyłączne.

Zważywszy na przytoczone wyżej unormowania WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o. w Piekarach Śląskich nie wykonuje działalności na podstawie praw szczególnych lub wyłącznych, a zatem nie jest zobowiązany do stosowania przepisów ustawy - Prawo zamówień publicznych przy udzielaniu zamówień.

Z tych względów przedmiotowe postępowanie o udzielenie zamówienia prowadzone jest tylko i wyłącznie na podstawie Regulaminu udzielania zamówień w WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o. o.

Pytanie 3

Zgodnie z punktem VIII ust. 1 SIWZ przed zmianą, o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunek dotyczący: posiadania wiedzy i doświadczenia, to znaczy: w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonali/wykonują co najmniej jedną dostawę 45 sekcji lub modernizację 45 sekcji obudowy zmechanizowanej w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia.

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.

www.weglokoks Kraj.pl

KWK BOBREK-PIEKARY

ul. Gen. Jerzego Ziętka 41-940 Piekary Śląskie T: +48 32 768 06 20 NIP: 653-000-48-65 REGON 270034633 Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KRS 0000080618 Kapitał zakładowy 34 000 000,00 PLN

41-905 Bytom ul. Konstytucji 76 T: 32 7181 000, F: 32 7181 781 bobrekpiekary@weglokoks Kraj.pl

- W związku z powyższym, do Zamawiającego wpłynęło następujące zapytanie do treści SIWZ:
- Czy wymagana dostawa lub modernizacja 45 sekcji w rozumowaniu Zamawiającego opiewa na konkretną wartość pieniężną, którą potencjalny wykonawca ma załączyć do referencji i będzie to podlegało ocenie Zamawiającego?
 - Czy Zamawiający oceniając dostawę lub modernizację wymaganych 45 sekcji przez potencjalnego wykonawcę będzie brał pod uwagę wykonanie lub modernizację kompletnych sekcji tj. w części dotyczącej konstrukcji stalowej i hydrauliki siłowej i tylko taką dostawę lub modernizację musi spełnić potencjalny Wykonawca?

Na podstawie powyższego zapytania Zamawiający zmodyfikował treść części VIII SIWZ w następujący sposób:

O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają następujące warunki dotyczące: posiadania wiedzy i doświadczenia, to znaczy: w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonali/wykonują co najmniej jedną usługę modernizacji 45 sekcji obudowy zmechanizowanej (wykonanie modernizacji kompletnych sekcji tj. w części dotyczącej konstrukcji stalowej, hydrauliki siłowej i hydrauliki sterowniczej) na kwotę netto co najmniej 5.000.000,00 PLN w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia.

Mając na uwadze treść zapytania oraz odpowiedź Zamawiającego niezrozumiałym pozostaje wyłączenie możliwości wykazania spełnienia wymogów uczestnictwa w postępowaniu przez wykonawców, którzy legitymują się referencjami na dostawę 45 sekcji obudowy zmechanizowanej w pełnym zakresie (kompletnych sekcji – konstrukcji stalowej, hydrauliki siłowej i hydrauliki sterowniczej), skoro porównanie zakresu robót wskazuje, iż wykonawcy, którzy wykonali dostawy zbieżnej z wymaganiami Zamawiającego, posiadają niezbędną wiedzę pozwalającą na modernizację określonych części obudowy zmechanizowanej.

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę treści części VIII SIWZ w następujący sposób:

O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunek dotyczący: posiadania wiedzy i doświadczenia, to znaczy: w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonali/wykonują co najmniej jedną usługę dostawy lub modernizacji 45 sekcji obudowy zmechanizowanej (wykonanie dostawy lub modernizacji kompletnych sekcji tj. w części dotyczącej konstrukcji stalowej, hydrauliki siłowej i hydrauliki sterowniczej) na kwotę netto co najmniej 5.000.000,00 PLN w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że udzielił odpowiedzi w pytaniu nr 1.

Pytanie 4

Zgodnie z punktem II ust. 1 SIWZ niniejsze postępowanie o udzielenie zamówienia prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego, zgodnie z Regulaminem udzielania zamówień w WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o. o., zwanym dalej Regulaminem.

Mając na uwadze fakt, iż Zamawiający (WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o. o.) jest spółką, której jedynym wspólnikiem jest spółka WĘGLOKOKS KRAJ S.A., której z kolei jedynym akcjonariuszem jest Skarb Państwa, w związku z faktem, iż zgodnie z przepisem art. 3 ust. 1 pkt 4 PZP ustawę stosuje się do postępowań prowadzonych przez podmioty udzielające zamówień sektorowych, jeśli podmioty wskazane pkt 1-3a przepisu wywierają na nie

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.

www.weglokoks Kraj.pl

KWK BOBREK-PIEKARY

ul. Gen. Jęrzego Ziętka
41-940 Piekary Śląskie

T: +48 32 768 06 20
F: +48 32 768 06 22

NIP: 653-000-48-65
REGON 270034633

Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KR5 0000080618
Kapitał zakładowy 34 000 000,00 PLN

41-905 Bytom
ul. Konstytucji 76

T: 32 7181 000, F: 32 7181 781
bobrekiekary@weglokoks Kraj.pl

dominujący wpływ (pojedynczo, bezpośrednio lub pośrednio przez inny podmiot), w szczególności poprzez posiadanie ponad połowy udziałów lub akcji, a także zważywszy na fakt, iż zamówienie jest zamówieniem sektorowym, do którego stosuje się ustawę PZP w sytuacji, gdy wartość zamówienia w przypadku usług przekracza równowartość 418.000 euro, zaś w przypadku robót budowlanych 5.186.000 euro.

Wykonawca wnosi o odpowiedź na następujące pytania:

1. Czy zamówienie jest zamówieniem na roboty budowlane?
2. Jaki jest kod (jakie są kody) CPV przedmiotu zamówienia?
3. Czy Zamawiający jest zwolniony z obowiązku stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych? Jeśli Zamawiający jest zwolniony z obowiązku stosowania ustawy Prawo zamówień publicznych Wykonawca wnosi o podanie podstawy prawnej tego zwolnienia.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że udzielił odpowiedzi w pytaniu nr 2.

Pytanie 5

Czy Zamawiający wyraża zgodę na zmianę treści części VIII SIWZ w następujący sposób?:

O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunek dotyczący posiadania wiedzy i doświadczenia, to znaczy: w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres działalności jest krótszy – w tym okresie wykażą się wykonaniem/wykonywaniem co najmniej 45 sekcji obudowy zmechanizowanej (wykonaniem kompletnych sekcji tj. w części dotyczącej konstrukcji stalowej, hydrauliki siłowej i hydrauliki sterowniczej) na kwotę netto co najmniej 5.000.000,00 PLN w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia.

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że udzielił odpowiedzi w pytaniu nr 1.

Pytanie 6

Zapytanie do Rozdziału VIII, pkt 1 ppkt 1 SIWZ (wraz z zmianą z dnia 14.03.2016r.) tj. o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają następujące warunki dotyczące

posiadania wiedzy i doświadczenia, to znaczy:

w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonali/wykonują co najmniej jedną usługę modernizacji 45 sekcji obudowy zmechanizowanej (wykonanie modernizacji kompletnych sekcji tj. w części dotyczącej konstrukcji stalowej, hydrauliki siłowej, hydrauliki sterowniczej) na kwotę netto co najmniej 5.000.000,00 PLN w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia

- 1) Czy Zamawiający oceni jako spełnienie powyższego warunku przedstawienie kilku referencji na łączną kwotę netto co najmniej 5.000.000,00 PLN w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia, w tym jedną na usługę modernizacji co najmniej 45 sekcji obudowy zmechanizowanej?

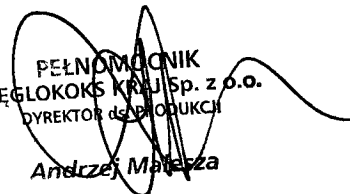
- 2) Czy Zamawiający w ramach kwalifikacji, wiarygodności wykonawców pod względem wiedzy i doświadczenia może uwzględnić nasze referencje z lat 2011 i 2012, które w myśl SIWZ są już nieaktualne (wymagane z ostatnich 3 lat)?

Odpowiedź Zamawiającego

Zamawiający informuje, że podtrzymuje swoje stanowisko, tzn. zgodnie ze zmodyfikowaną treścią części VIII SIWZ Opis warunków udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełnienia tych warunków pkt 1 ppkt 1 informuje, że

- 1) o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy wykonali/wykonują **co najmniej jedną usługę modernizacji 45 sekcji obudowy zmechanizowanej** (wykonanie modernizacji kompletnych sekcji tj. w części dotyczącej konstrukcji stalowej, hydrauliki siłowej i hydrauliki sterowniczej) **na kwotę netto co najmniej 5.000.000,00 PLN** w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia,
- 2) usługa/usługi modernizacji powinny być wykonane/wykonywane **w okresie ostatnich trzech lat** przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres działalności jest krótszy - w tym okresie,

W imieniu Zamawiającego


PEŁNOMOCNIK
WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.
DYREKTOR ds. PRODUKCJI
Andrzej Małysz

Rozdzielnik :

1. Uczestnicy postępowania przetargowego
2. a/a

WĘGLOKOKS KRAJ Sp. z o.o.

www.weglokoks Kraj.pl

KWK BOBREK-PIEKARY

ul. Gen. Jerzego Ziętka T: +48 32 768 06 20 NIP: 653-000-48-65 Sąd Rejestrowy w Gliwicach, KR5 0000080618
41-940 Piekary Śląskie F: +48 32 768 06 22 REGON 270034633 Kapitał zakładowy 34 000 000,00 PLN

41-905 Bytom T: 32 7181 000, F: 32 7181 781
ul. Konstytucji 76 bobrekiekary@weglokoks Kraj.pl