

Do uczestników postępowania

Wrocław, dn. 21.12.2018r.

STADION WROCLAW-- 7/PN/2018

Dotyczy: **postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Ochronę Stadionu Wrocław we Wrocławiu”**

I. Działając w trybie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2017r., poz. 1579 z późn.zm.), niniejszym informujemy, iż w toku przedmiotowego postępowania do Zamawiającego wpłynęły pytania dotyczące treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Poniżej - treść pytań wraz z odpowiedziami (wyjaśnieniami).

Pytanie nr 1

Nawiązując do treści zaproszenia do składania ofert o zamówieniu publicznym, które zostało opublikowane przez Zamawiającego, Wykonawca składa wniosek o przedłużenie terminu składania ofert. W uzasadnieniu naszego wniosku należy stwierdzić, iż termin składania ofert ustalony przez Zamawiającego na dzień 28 grudnia 2018 r. uznać należy za zbyt krótki na dokładne zapoznanie się przez Wykonawców z przedmiotem zamówienia i w konsekwencji przygotowanie rzetelnej oferty. Taki krótki termin składania ofert w ocenie Wykonawcy narusza zasadę zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców, o której mowa w art. 7 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych. (t.j. Dz. U. z 2017 r. poz. 1579). Podkreślić należy, iż zgodnie z doktryną i orzecznictwem z zakresu zamówień publicznych celem wykonawców ubiegających się o zamówienie nie jest złożenie oferty samej w sobie, ale oferty, która zostanie uznana za najkorzystniejszą - a więc zarówno poprawnej pod kątem zgodności w wymaganiach zamawiającego i prawidłowo wycenionej, jak i takiej, która zostanie najwyższej oceniona. Uzyskanie takiego efektu wymaga zaś stosownego przygotowania. Natomiast ustalony przez Zamawiającego termin złożenia ofert dnia 28 grudnia 2018 r. nie uwzględnia czasu potrzebnego na przygotowanie i złożenie ofert dla wszystkich części zamówienia uwzględniając aż tyle lokalizacji. Wskazać należy, iż każdy profesjonalny Wykonawca ma obowiązek dokonać właściwej kwalifikacji opisu przedmiotu zamówienia oraz dokonać oceny nakładu pracy niezbędnej do przygotowania prawidłowej oferty. Zaproponowany przez Zamawiającego termin bezspornie uniemożliwia odpowiednie sporządzenie oferty. Jak wskazano w treści wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 16 września 2016 (KIO 1657/16) podstawą do właściwego ustalenia przez Zamawiającego terminu składania ofert winien być miernik niezbędnego czasu, który jest potrzebny na przygotowanie ofert. Mając powyższe na względzie prosimy o pozytywne rozpatrzenie wniosku poprzez przesunięcie terminu składania ofert i ustalenie terminu składania ofert na dzień 10.01.2019r.

Stadion Wrocław Sp. z o. o.
54-118 Wrocław
Al. Śląska 1

tel. +48 71 776 80 00
fax: +48 71 776 80 01
e-mail: biuro@stadionwroclaw.pl

NIP: 897-17-35-837
REGON: 020648932

Firma wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000297448, prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego. Wysokość Kapitału Zakładowego 745 555 000 zł

Odpowiedź na pytanie nr 1

Stadion Wrocław

Zamawiający nie wyraża zgody na wydłużenie terminu składania ofert uznając, iż 30 dniowego terminu składania ofert w żadnym razie nie można uznać za termin zbyt krótki.

Pytanie nr 2

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację treści SIWZ w zakresie warunków udziału w postępowaniu określonych w Rozdziale VII pkt. 1 ppkt. 2) c.1.4) i c.1.5) oraz kryterium oceny ofert - doświadczenie wykonawcy w zakresie:

„co najmniej 4 (cztery) usługi polegające na ochronie meczów piłki nożnej, obejmujących udział w imprezie jednorazowo nie mniej niż 30 000 (trzydzieści tysięcy) uczestników każda, w tym co najmniej jedna to impreza masowa podwyższonego ryzyka;

-co najmniej 4 (czterech) usług polegających na ochronie imprez masowych o charakterze artystyczno-rozrywkowym lub sportowym – innym niż mecze piłki nożnej, obejmujących udział w imprezie jednorazowo nie mniej niż 30 000 (trzydzieści tysięcy) uczestników każda”

Poprzez zmniejszenie liczby uczestników oraz o wykreślenie wymogu aby co najmniej jeden mecz to impreza masowa podwyższonego ryzyka tj.:

„- co najmniej 4 (cztery) usługi polegające na ochronie meczów piłki nożnej, obejmujących udział w imprezie jednorazowo nie mniej niż 12 500 (dwanaście tysięcy pięćset) uczestników każda”

- co najmniej 4 (czterech) usług polegających na ochronie imprez masowych o charakterze artystyczno-rozrywkowym lub sportowym – innym niż mecze piłki nożnej, obejmujących udział w imprezie jednorazowo nie mniej niż 12 500 (dwanaście tysięcy pięćset) uczestników każda”

Jak również – w przypadku Wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie – możliwość łączenia potencjału – nie zaś spełnienia powyższych warunków samodzielnie przez tylko jednego członka konsorcjum.

Prośbę swoją motywujemy tym, iż uważamy w/w warunki postawione przez Zamawiającego są zbyt wygórowane, rygorystyczne oraz naruszające zasadę równego traktowania i uczciwej konkurencji, a tym samym sprzeczne z brzmieniem art. 7 ustawy pzp. Wskazujemy przy tym, że w Polsce jest jedynie 7 Stadionów, które mogą pomieścić liczbę uczestników wskazanych przez Zamawiającego tj. 30 000 (trzydzieści tysięcy):

Nazwa	Miasto	Kluby	Pojemność
PGE Narodowy	Warszawa		57 915
Stadion Śląski	Chorzów		54 378
Stadion Lecha Poznań	Poznań	Lech Poznań	42 837
Stadion Wrocław	Wrocław	Śląsk	42 771
Stadion Energa Gdańsk	Gdańsk	Lechia	41 620
Stadion Henryka Reymana	Kraków	Wisła	33 130
Stadion Wojska	Warszawa	Legia	30 967

Stadion Wrocław Sp. z o.o.
54-118 Wrocław
Al. Śląska 1

tel. +48 71 776 80 00

fax: +48 71 776 89 00
e-mail: biuro@stadionwroclaw.pl

NIP: 897-17-35-837

REGON: 020648932

Firma wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000297448, prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla Wrocławia - Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego. Wysokość Kapitału Zakładowego 765 555 000 zł

Ponadto, z uzyskanych informacji w dniu 29.10.2018 o dostępnie do informacji publicznej z Wydziału Bezpieczeństwa i Zarządzania Kryzysowego we Wrocławiu w ostatnich 3 latach przed terminem składania ofert na Stadionie Wrocław odbyły się tylko 4 mecze piłki nożnej gdzie liczba uczestników przekroczyła 30 000 osób, ale żaden z tych meczy piłki nożnej nie był kwalifikowany jako impreza masowa podwyższonego ryzyka.

Zestawienie imprez za lata 2015-2018
(mecze piłki nożnej na stadionie miejskim we Wrocławiu ul. Śląska 1.
Liczba uczestników powyżej 30.000)

Lp	Nazwa imprezy	Rodzaj zezwolenia	Charakter imprezy	Miejsce imprezy	Data imprezy	Liczba uczestników imprezy	Organizator
1.	MECZ PIŁKI NOŻNEJ Z UDZIAŁEM REPREZENTACJI POLSKI POMIĘDZY DRUŻYNAMI POLSKI I CZECH	jednorazowe	sportowa	Stadion Miejski przy al. Śląskiej 1 we Wrocławiu	17 listopada 2015r.	43.863	Wrocław 2012 Sp. z o.o., al. Śląska 1, 54-145 Wrocław
2.	MECZ PIŁKI NOŻNEJ Z UDZIAŁEM REPREZENTACJI POLSKI POMIĘDZY DRUŻYNAMI POLSKI I FINLANDII	jednorazowe	sportowa	Stadion Miejski przy al. Śląskiej 1 we Wrocławiu	26 marca 2016r. (14.30-20.30)	43.302	Wrocław 2012 Sp. z o.o., al. Śląska 1, 54-145 Wrocław
3.	MECZ PIŁKI NOŻNEJ Z UDZIAŁEM REPREZENTACJI POLSKI POMIĘDZY DRUŻYNAMI POLSKI I NIGERII	jednorazowe	sportowa	Stadion Miejski przy al. Śląskiej 1 we Wrocławiu	23 marca 2018r. (18.45 do 23.30)	43.302	Stadion Wrocław Sp. z o.o., al. Śląska 1, 54-145 Wrocław
4.	MECZ PIŁKI NOŻNEJ Z UDZIAŁEM REPREZENTACJI POLSKI POMIĘDZY DRUŻYNAMI POLSKI I IRLANDII	jednorazowe	sportowa	na Stadionie Miejskim przy al. Śląskiej 1	11 września 2018r., w godz. od 18.45 do 23.30	43.302	Stadion Wrocław Sp. z o.o., al. Śląska 1, 54-145 Wrocław

Pragniemy również wskazać, że w okresie 3 lat przed upływem terminu składania ofert, mecze ligowe, gdzie niektóre z nich są kwalifikowane jako mecze podwyższonego ryzyka - nie było ani jednego meczu piłki nożnej na Stadionie Wrocław, gdzie liczba uczestników jednorazowo była nie mniejsza niż 30 000 (trzydzieści tysięcy) osób.

Na potwierdzenie wklejamy zestawienie - tabelę z meczami, które odbyły się na Stadionie Wrocław wraz z ilością liczby uczestników:

Sezon 2015/2016

Lp.	Mecz	data	Liczba uczestników
1	Śląsk Wrocław-Legia Warszawa	19 lipca 2015	12 662
2	Śląsk Wrocław-Termalica Bruk-Bet Nieciecza	2 sierpnia 2015	6963
3	Śląsk Wrocław-Lechia Gdańsk	9 sierpnia 2015	7939
4	Śląsk Wrocław- Podbeskidzie Bielsko-Biała	22 sierpnia 2015	6742
5	Śląsk Wrocław-Jagiellonia Białystok	12 września 2015	7419
6	Śląsk Wrocław- Piast Gliwice	25 września 2015	11 444
7	Śląsk Wrocław-Korona Kielce	16 października 2015	5580
8	Śląsk Wrocław-Lech Poznań	31 października 2015	8499
9	Śląsk Wrocław-Pogoń Szczecin	28 listopada 2015	5268
10	Śląsk Wrocław-Górnik Łęczna	11 grudnia 2015	4282
11	Śląsk Wrocław-Wisła Kraków	12 lutego 2016	13 916
12	Śląsk Wrocław -Zagłębie Lubin	5 marca 2016	12 443
13	Śląsk Wrocław -Cracovia	9 kwietnia 2016	9347
14	Śląsk Wrocław -Jagiellonia Białystok	20 kwietnia 2016	6504
15	Śląsk Wrocław - Termalica Bruk-Bet Nieciecza	7 maja 2016	11 397
16	Śląsk Wrocław- Górnik Łęczna	14 maja 2016	13 570



Stadion Wrocław

Sezon 2016/2017

Lp.	Mecz	data	Liczba uczestników
1	Śląsk Wrocław - Lech Poznań	15 lipca 2016	12 402
2	Śląsk Wrocław - Lechia Gdańsk	6 sierpnia 2016	13 166
3	Śląsk Wrocław - Wisła Płock	19 sierpnia 2016	6679
4	Śląsk Wrocław - Ruch Chorzów	12 września 2016	8384
5	Śląsk Wrocław - Jagiellonia Białystok	16 września 2016	10 715
6	Śląsk Wrocław - Bruk-Bet Termalica Nieciecza	2 października 2016	7907
7	Śląsk Wrocław - Cracovia	22 października 2016	6482
8	Śląsk Wrocław - Legia Warszawa	27 listopada 2016	22 004
9	Śląsk Wrocław - Pogoń Szczecin	3 grudnia 2016	4001
10	Śląsk Wrocław - Arka Gdynia	18 grudnia 2016	7314
11	Śląsk Wrocław - Piast Gliwice	10 marca 2017	6262
12	Śląsk Wrocław - Górnik Łęczna	15 kwietnia 2017	7675
13	Śląsk Wrocław - Ruch Chorzów	13 maja 2017	6685
14	Śląsk Wrocław - Arka Gdynia	19 maja 2017	7228
15	Śląsk Wrocław - Cracovia	27 maja 2017	11 867

Sezon 2017/2018

Lp.	Mecz	data	Liczba uczestników
1	Śląsk Wrocław - Bruk-Bet Termalica Nieciecza	15 sierpnia 2017	11 050
2	Śląsk Wrocław - Cracovia	25 sierpnia 2017	8967
3	Śląsk Wrocław - Legia Warszawa	9 września 2017	24 086
4	Śląsk Wrocław - Lech Poznań	22 września 2017	22 075
5	Śląsk Wrocław - Wisła Kraków	14 października 2017	21 503
6	Śląsk Wrocław - Pogoń Szczecin	27 października 2017	12 445
7	Śląsk Wrocław - Arka Gdynia	19 listopada 2017	8421
8	Śląsk Wrocław - Zagłębie Lubin	26 listopada 2017	10 057
9	Śląsk Wrocław - Piast Gliwice	9 grudnia 2017	6545
10	Śląsk Wrocław - Jagiellonia Białystok	15 grudnia 2017	4504
11	Śląsk Wrocław - Górnik Zabrze	25 lutego 2018	9960
12	Śląsk Wrocław - Sandecja Nowy Sącz	3 marca 2018	4406
13	Śląsk Wrocław - Wisła Płock	18 marca 2018	4207
14	Śląsk Wrocław - Korona Kielce	7 kwietnia 2018	9156
15	Śląsk Wrocław - Sandecja Nowy Sącz	15 kwietnia 2018	6245
16	Śląsk Wrocław - Lechia Gdańsk	30 kwietnia 2018	14 314
17	Śląsk Wrocław - Pogoń Szczecin	8 maja 2018	5142
18	Śląsk Wrocław - Piast Gliwice	12 maja 2018	8533

Dla każdego z sezonów średnia liczba uczestników wynosi:

2015/2016 - 8998 osób

2016/2018 - 9251 osób

2017/2018 - 10 645 osób

Stadion Wrocław Sp. z o.o.
54-118 Wrocław
Al. Śląska 1

tel. +48 71 776 80 00
fax: +48 71 776 80 01
e-mail: biuro@stadionwroclaw.pl

NIP: 897-17-35-837
REGON: 020648932

Firma wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000297448, prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego. Wysokość Kapitału Zakładowego 765 555 000 zł



Stadion Wrocław

W związku z powyższym, nie sposób przyjąć, że w jakimkolwiek meczu, który mógł być kwalifikowany jako impreza masowa podwyższonego ryzyka uczestniczyło nie mniej niż 30 000 osób.

Wnioskujący o zmianę zapisów SIWZ wskazuje również, że Zamawiający Stadion Wrocław Sp. z o.o. ustanowił warunki udziału w postępowaniu znacznie wyższe niż prowadzone równoległe postępowanie dotyczące Zapewnienia bezpieczeństwa i zabezpieczenie Terenu Chronionego, mienia oraz osób na nim przebywających Stadionu Narodowego w Warszawie tj.:

- c) zdolności technicznej lub zawodowej, wykazując, iż w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonali, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonują (przez okres nie krótszy niż 12 miesięcy) następujące, co najmniej:
1. 3 (trzy) usługi (zlecane na podstawie odrębnych umów) polegające na zapewnieniu bezpieczeństwa, przy czym:
 - a) minimum 2 (dwie) z wykazanych usług muszą dotyczyć sukcesywnego (w trybie 24 h na dobę przez 7 dni w tygodniu, każdorazowo przez okres minimum 12 miesięcy) zapewnienia bezpieczeństwa w budynkach biurowych wielopiętrowych o powierzchni użytkowej każdorazowo nie mniejszej niż 1 000 m²;
 - b) minimum 1 (jedna) z wykazanych usług musi dotyczyć zapewnienia, sukcesywnie, co najmniej przez okres 12 miesięcy, bezpieczeństwa i obsługi parkingu wielopiętrowego z liczbą miejsc parkingowych nie mniejszą niż 500;
 2. 10 (dziesięć) usług polegających na zapewnieniu bezpieczeństwa imprez, przy czym:
 - a) minimum 5 (pięć) z wykazanych usług musi dotyczyć zabezpieczenia biletowanych imprez masowych (w tym co najmniej 2 meczy piłki nożnej sklasyfikowanych jako imprezy masowe podwyższonego ryzyka), w których uczestniczyło (jednego dnia) każdorazowo nie mniej niż 16 000 (szesnaście tysięcy) osób. Imprezy wielodniowe będą liczone, jako jedna usługa;
 - b) minimum 5 (pięć) z wykazanych usług musi dotyczyć imprez biletowanych o charakterze masowym m.in. targów, pikników, konferencji, bankietów, gal, w których uczestniczyło nie mniej niż 3 000 (trzy tysiące) osób. Imprezy wielodniowe będą liczone, jako jedna usługa.

Należy zwrócić uwagę, że Stadion PGE Narodowy jest znacznie większym stadionem (pojemność 57 915) niż Stadion Wrocław (pojemność 42 771), a najbliższe mecze piłki nożnej (przewidziane na rok 2019) gdzie liczba uczestników może wynieść co najmniej 30 000 uczestników odbędą się właśnie na Stadionie PGE Warszawa, z kolei mecze ligowe (mogące kwalifikować się jako imprezy masowe podwyższonego ryzyka) odbywające się na Stadionie Wrocław - ochrona tych imprez nie jest zlecana przez Stadion Wrocław Sp. z o.o. (jedynie strefa VIP, na której nie ma 30 000 uczestników) a przez klub Śląsk Wrocław.

Wobec powyższego, stawianie Wykonawcom wymogu wykazania się co najmniej 4 (czterema) usługami polegającymi na ochronie meczów piłki nożnej lub innej imprezie

Stadion Wrocław Sp. z o.o.
54-118 Wrocław
Al. Śląska 1

tel. +48 71 776 80 00
fax: +48 71 776 80 01
e-mail: biuro@stadionwroclaw.pl

NIP: 897-17-35-837
REGON: 020648932

Firma wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000297448, prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego. Wysokość Kapitału Zakładowego 765 555 000 zł

stadionwroclaw.pl

o charakterze artystyczno-rozrywkowym lub sportowym – innym niż mecze piłki nożnej, obejmujących udział w imprezie jednorazowo nie mniej niż 30 000 uczestników (w tym co najmniej jedna to impreza masowa podwyższonego ryzyka) każda jest zbyt rygorystyczne, a Zamawiający w sposób nieuzasadniony tworzy barierę dostępu do zamówienia. Należy wskazać, że w naszej ocenie takie wymagania co do przedmiotu zamówienia, nie są uzasadnione, a prowadzą do bezpodstawnego ograniczenia konkurencji, poprzez uniemożliwienie ubiegania się o nie wykonawcom, którzy posiadają doświadczenie w realizacji przedmiotowo i zakresowo podobnych usług w stosunku do przedmiotu zamówienia.

Zgodnie z orzecznictwem „warunki udziału w postępowaniu służą wyborowi wykonawcy, który zapewni prawidłową realizację przedmiotu zamówienia. Wykonawca zdolny do wykonania zamówienia to wykonawca spełniający warunki udziału w postępowaniu. Warunki udziału w postępowaniu nie mogą być sformułowane w taki sposób, aby do udziału w postępowaniu zostali dopuszczeni wykonawcy, którzy nie są w stanie sprostać zamówieniu. Z drugiej strony, opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu nie może ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom zdolnym do wykonania zamówienia. Zgodnie z art. 22 ust. 4 Pzp, opis sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu powinien być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Opis ten powinien więc uwzględniać specyfikę przedmiotu zamówienia, jego zakres, stopień złożoności. Zamawiający nie może formułować wymagań przewyższających warunki wystarczające do należytego wykonania zamówienia. Wymagania te nie mogą też być zbyt liberalne i powodować, że do udziału w postępowaniu zostaną dopuszczeni wykonawcy, którzy nie są w stanie zrealizować zamówienie w sposób należyty” (tak: Wyrok KIO z dnia 24 listopada 2014 r., sygn. akt KIO 2358/14). Zgodnie z naczelnymi zasadami zamówień publicznych, wyrażonymi w treści art. 7 ust. 1 p.z.p., Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Swoboda w kształtowaniu przez Zamawiającego warunków udziału w postępowaniu nie jest nieograniczona. Wręcz przeciwnie, Zamawiający jako podmiot dysponujący środkami publicznymi ma obowiązek z jednej strony wydatkować je w sposób oszczędny i efektywny, a z drugiej strony respektować i przestrzegać zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Zamawiający powinien móc udowodnić, że postawione warunki mają charakter „minimalny”, co oznacza, że brak określonego warunku lub jego złagodzenie nie da mu należytej rękojmi realizacji zamówienia. W doktrynie i orzecznictwie KIO podnosi się bowiem, że formułując warunki udziału Zamawiający powinien dopuścić do udziału w realizacji zamówienia każdego wykonawcę należycie przygotowanego i obiektywnie zdolnego do jego realizacji. Każdy nadmiarowy, nieproporcjonalny i nieuzasadniony przedmiotem zamówienia warunek jest niezgodny z przepisami ustawy. „Podkreślenia wymaga, że warunki udziału w postępowaniu uszczegółowione przez zamawiającego, (...), muszą być proporcjonalne do przedmiotu zamówienia oraz pozostawać z nim w związku. Oznacza to, że zamawiający powinien się ograniczyć do wymagań minimalnych - gwarantujących jednakże osiągnięcie pełnych celów prowadzonego postępowania. Opis warunków udziału w postępowaniu, zależy od rodzaju zamówienia, stopnia jego złożoności i rozmiaru, zakresu wiadomości i umiejętności specjalnych” (wyrok KIO z 12.11.2013 r., KIO 2516/13). Podobnie stwierdził Sąd Okręgowy w Świdnicy: „przy opracowywaniu specyfikacji istotnych warunków zamówienia zamawiający obowiązany jest zatem zachować niezbędną równowagę między jego interesem polegającym na uzyskaniu gwarancji należytego wykonania zamówienia a interesem potencjalnych wykonawców, których nie wolno w drodze wprowadzenia w

specyfikacji nadmiernych wymagań z góry eliminować z udziału w przetargu i dopuszczać do udziału w nim tylko niewielki krąg wykonawców” (wyrok Sądu Okręgowego w Świdnicy z 20 grudnia 2005 r., II Ca 584/05, niepubl.).

Jednocześnie nadmieniamy, że w orzecznictwie ugruntowany jest pogląd, że zaistnienie co najmniej możliwości utrudniania uczciwej konkurencji przez zastosowanie określonych zapisów w opisie przedmiotu zamówienia jest wystarczające do uznania, że przepisy art. 29 ust. 2 ustawy Pzp oraz w art. 7 ust. 1 ustawy Pzp zostały naruszone (wyrok KIO z dnia 26 kwietnia 2011 r., KIO 752/11).

Pytanie nr 3

1. Mając na uwadze treść wzoru umowy w paragrafie wnosimy o zmianę – zmniejszenie o 50% wysokości kar umownych zastrzeżonych w powyższych przepisach oraz o zmianę sposobu ich naliczania – tj. aby nie były naliczane od maksymalnego wynagrodzenia umownego brutto określonego w §5 ust. 1 Umowy, a zaś od miesięcznego wynagrodzenia brutto. Pragniemy wskazać, że zdaniem Wykonawcy kary umowne wskazane przez Zamawiającego przy kontrakcie na ok. 8.000.000,00 zł brutto są zbyt wygórowane, a wręcz rażąco wysokie dla Wykonawcy, który będzie świadczył usługę.

W doktrynie prawa zamówień publicznych oraz w aktualnym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych dominuje pogląd, że ustanawianie przez zamawiającego w umowie rażąco wysokich kar umownych uznać należy bezwzględnie za naruszenie zasad zachowania uczciwej konkurencji wyrażonej w przepisie art. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2006 roku, nr 164, poz. 1163 z późn. zm.), które może być uzasadnioną podstawą do żądania unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy prawo zamówień publicznych z uwagi, iż postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Stanowisko powyższe znajduje pełne potwierdzenie m.in. wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 31 lipca 2015 r. sygn. akt: KIO/1519/15. Zważyć bowiem należy, że kara umowna (odszkodowanie umowne) ze swojej istoty ma charakter wyłącznie odszkodowawczy i kompensacyjny, a nie zaś prewencyjny. Ustalenie przez Zamawiającego zbyt wygórowanych kar umownych dla wykonawców stanowi zatem bezspornie rażące naruszenie prawa w zakresie równości stron umowy, co w konsekwencji prowadzi do sprzeczności celu takiej umowy z zasadami współzycia społecznego i skutkować winno bezwzględną nieważnością czynności prawnej na podstawie przepisu art. 3531 k.c. w związku z art. 58 § 1 k.c. Należy mieć również na względzie stanowisko Sądu Najwyższego wyrażone w wyroku z 29 listopada 2013 roku Sygn. akt I CSK 124/13, dotyczącego przesłanek miarkowania kar umownych jako rażąco wygórowanych. W uzasadnieniu wyroku Sąd wskazał, iż „kara umowna nie może być instrumentem służącym wzbogaceniu wierzyciela, a zatem przyznającym mu korzyść majątkową w istotny sposób przekraczającą wysokość poniesionej przez wierzyciela szkody. Celem miarkowania kary umownej jest natomiast ochrona równowagi interesów stron i zapobieżenie nadmiernemu obciążeniu dłużnika oraz niesłusznemu wzbogaceniu wierzyciela”.

Pytanie nr 4

1. W związku z opublikowanymi w dniu 14.12.2018 zmianami do SIWZ ponownie zwracamy się z uprzejmą prośbą o modyfikację treści SIWZ w zakresie warunków udziału w postępowaniu określonych w Rozdziale VII pkt. 1 ppkt. 2) c.1.6) oraz kryterium oceny ofert - doświadczenie wykonawcy w zakresie:

- „co najmniej 1 (jedną) usługę polegającą na ochronie meczu piłki nożnej o charakterze imprezy masowej podwyższonego ryzyka, obejmująca udział w imprezie jednorazowo nie mniej niż 20 000 (Dwadzieścia tysięcy) uczestników.”

Poprzez zmniejszenie liczby uczestników oraz o wykreślenie wymogu aby co najmniej jeden mecz to impreza masowa podwyższonego ryzyka tj.:

- „co najmniej 1 (jedną) usługę polegającą na ochronie meczu piłki nożnej o charakterze imprezy masowej podwyższonego ryzyka, obejmująca udział w imprezie jednorazowo nie mniej niż 12 500 (dwanaście tysięcy pięćset) uczestników.”

Prośbę swoją motywujemy tym, iż uważamy, że w dalszym ciągu w/w warunki w postawione przez Zamawiającego są zbyt wygórowane, rygorystyczne oraz naruszające zasadę równego traktowania i uczciwej konkurencji, a tym samym sprzeczne z brzmieniem art. 7 ustawy pzp.

Wskazujemy przy tym, że w okresie 3 lat przed upływem terminu składania ofert, mecze ligowe, gdzie niektóre z nich są kwalifikowane jako mecze podwyższonego ryzyka – był tylko JEDEN mecz piłki nożnej na Stadionie Wrocław, gdzie liczba uczestników jednorazowo była nie mniejsza niż 20 000 (dwadzieścia tysięcy) osób.

Na potwierdzenie wklejamy zestawienie - tabelę z meczami, które odbyły się na Stadionie Wrocław wraz z ilością liczby uczestników:

Sezon 2015/2016

Lp.	Mecz	data	Liczba uczestników
1	Śląsk Wrocław-Legia Warszawa	19 lipca 2015	12 662
2	Śląsk Wrocław-Termalica Bruk-Bet Nieciecza	2 sierpnia 2015	6963
3	Śląsk Wrocław-Lechia Gdańsk	9 sierpnia 2015	7939
4	Śląsk Wrocław- Podbeskidzie Bielsko-Biała	22 sierpnia 2015	6742
5	Śląsk Wrocław-Jagiellonia Białystok	12 września 2015	7419
6	Śląsk Wrocław- Piast Gliwice	25 września 2015	11 444
7	Śląsk Wrocław-Korona Kielce	16 października 2015	5580
8	Śląsk Wrocław-Lech Poznań	31 października 2015	8499
9	Śląsk Wrocław-Pogoń Szczecin	28 listopada 2015	5268
10	Śląsk Wrocław-Górnik Łęczna	11 grudnia 2015	4282
11	Śląsk Wrocław-Wisła Kraków	12 lutego 2016	13 916
12	Śląsk Wrocław -Zagłębie Lubin	5 marca 2016	12 443
13	Śląsk Wrocław -Cracovia	9 kwietnia 2016	9347
14	Śląsk Wrocław -Jagiellonia Białystok	20 kwietnia 2016	6504
15	Śląsk Wrocław - Termalica Bruk-Bet Nieciecza	7 maja 2016	11 397
16	Śląsk Wrocław- Górnik Łęczna	14 maja 2016	13 570

Stadion Wrocław Sp. z o. o.
54-118 Wrocław
Al. Śląska 1

tel. +48 71 776 80 00
fax: +48 71 776 80 01
e-mail: biuro@stadionwroclaw.pl

NIP: 897-17-35-837
REGON: 020648932

Firma wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000297448, prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego. Wysokość Kapitału Zakładowego 745 555 000 zł

Sezon 2016/2017

Lp.	Mecz	data	Liczba uczestników
1	Śląsk Wrocław - Lech Poznań	15 lipca 2016	12 402
2	Śląsk Wrocław - Lechia Gdańsk	6 sierpnia 2016	13 166
3	Śląsk Wrocław - Wisła Płock	19 sierpnia 2016	6679
4	Śląsk Wrocław - Ruch Chorzów	12 września 2016	8384
5	Śląsk Wrocław - Jagiellonia Białystok	16 września 2016	10 715
6	Śląsk Wrocław - Bruk-Bet Termalica Nieciecza	2 października 2016	7907
7	Śląsk Wrocław - Cracovia	22 października 2016	6482
8	Śląsk Wrocław - Legia Warszawa	27 listopada 2016	22 004
9	Śląsk Wrocław - Pogoń Szczecin	3 grudnia 2016	4001
10	Śląsk Wrocław - Arka Gdynia	18 grudnia 2016	7314
11	Śląsk Wrocław - Piast Gliwice	10 marca 2017	6262
12	Śląsk Wrocław - Górnik Łęczna	15 kwietnia 2017	7675
13	Śląsk Wrocław - Ruch Chorzów	13 maja 2017	6685
14	Śląsk Wrocław - Arka Gdynia	19 maja 2017	7228
15	Śląsk Wrocław - Cracovia	27 maja 2017	11 867

Sezon 2017/2018

Lp.	Mecz	data	Liczba uczestników
1	Śląsk Wrocław - Bruk-Bet Termalica Nieciecza	15 sierpnia 2017	11 050
2	Śląsk Wrocław - Cracovia	25 sierpnia 2017	8967
3	Śląsk Wrocław - Legia Warszawa	9 września 2017	24 086
4	Śląsk Wrocław - Lech Poznań	22 września 2017	22 075
5	Śląsk Wrocław - Wisła Kraków	14 października 2017	21 503
6	Śląsk Wrocław - Pogoń Szczecin	27 października 2017	12 445
7	Śląsk Wrocław - Arka Gdynia	19 listopada 2017	8421
8	Śląsk Wrocław - Zagłębie Lubin	26 listopada 2017	10 057
9	Śląsk Wrocław - Piast Gliwice	9 grudnia 2017	6545
10	Śląsk Wrocław - Jagiellonia Białystok	15 grudnia 2017	4504
11	Śląsk Wrocław - Górnik Zabrze	25 lutego 2018	9960
12	Śląsk Wrocław - Sandecja Nowy Sącz	3 marca 2018	4406
13	Śląsk Wrocław - Wisła Płock	18 marca 2018	4207
14	Śląsk Wrocław - Korona Kielce	7 kwietnia 2018	9156
15	Śląsk Wrocław - Sandecja Nowy Sącz	15 kwietnia 2018	6245
16	Śląsk Wrocław - Lechia Gdańsk	30 kwietnia 2018	14 314
17	Śląsk Wrocław - Pogoń Szczecin	8 maja 2018	5142
18	Śląsk Wrocław - Piast Gliwice	12 maja 2018	8533

Dla każdego z sezonów średnia liczba uczestników wynosi:

2015/2016 - 8998 osób

2016/2018 - 9251 osób

2017/2018 - 10 645 osób

Stadion Wrocław Sp. z o.o.
54-118 Wrocław
Al. Śląska 1

tel. +48 71 776 80 00
fax: +48 71 776 80 01
e-mail: biuro@stadionwroclaw.pl

NIP: 897-17-35-837
REGON: 020648932

Firma wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000297448, prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego. Wysokość Kapitału Zakładowego 765 555 000 zł

stadionwroclaw.pl



Stadion Wrocław

W związku z powyższym, nie sposób przyjąć, że w jakimkolwiek meczu, który mógł być kwalifikowany jako impreza masowa podwyższonego ryzyka uczestniczyło nie mniej niż 20 000 osób.

Wobec powyższego, stawianie Wykonawcom wymogu wykazania się co najmniej 1 (jedną) usługą polegającą na ochronie meczów piłki nożnej obejmujących udział w imprezie jednorazowo nie mniej niż 20 000 uczestników każda jest zbyt rygorystyczna z uwagi na to iż na Stadionie Wrocław w okresie trzech ostatnich lat przed terminem składania ofert nie występowały mecze piłki nożnej z taką liczbą uczestników (tylko jeden), a Zamawiający w sposób nieuzasadniony tworzy barierę dostępu do zamówienia. Należy wskazać, że w naszej ocenie takie wymagania co do przedmiotu zamówienia, nie są uzasadnione, a prowadzą do bezpodstawnego ograniczenia konkurencji, poprzez uniemożliwienie ubiegania się o nie wykonawcom, którzy posiadają doświadczenie w realizacji przedmiotowo i zakresowo podobnych usług w stosunku do przedmiotu zamówienia.

Pragniemy również jeszcze raz wskazać, że najbliższe mecze piłki nożnej (przewidziane na rok 2019) gdzie liczba uczestników może wynieść co najmniej 20 000 uczestników odbędą się na Stadionie PGE Warszawa, z kolei mecze ligowe (mogące kwalifikować się jako imprezy masowe podwyższonego ryzyka) odbywające się na Stadionie Wrocław - ochrona tych imprez nie jest zlecona przez Stadion Wrocław Sp. z o.o. (jedynie strefa VIP, na której nie ma 20 000 uczestników) a przez klub Śląsk Wrocław.

Zgodnie z orzecznictwem „warunki udziału w postępowaniu służą wyborowi wykonawcy, który zapewni prawidłową realizację przedmiotu zamówienia. Wykonawca zdolny do wykonania zamówienia to wykonawca spełniający warunki udziału w postępowaniu. Warunki udziału w postępowaniu nie mogą być sformułowane w taki sposób, aby do udziału w postępowaniu zostali dopuszczeni wykonawcy, którzy nie są w stanie sprostać zamówieniu. Z drugiej strony, opis sposobu dokonywania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu nie może ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom zdolnym do wykonania zamówienia. Zgodnie z art. 22 ust. 4 Pzp, opis sposobu oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu powinien być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Opis ten powinien więc uwzględniać specyfikę przedmiotu zamówienia, jego zakres, stopień złożoności. Zamawiający nie może formułować wymagań przewyższających warunki wystarczające do należytego wykonania zamówienia. Wymagania te nie mogą też być zbyt liberalne i powodować, że do udziału w postępowaniu zostaną dopuszczeni wykonawcy, którzy nie są w stanie zrealizować zamówienie w sposób należyty” (tak: Wyrok KIO z dnia 24 listopada 2014 r., sygn. akt KIO 2358/14). Zgodnie z naczelnymi zasadami zamówień publicznych, wyrażonymi w treści art. 7 ust. 1 p.z.p., Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości. Swoboda w kształtowaniu przez Zamawiającego warunków udziału w postępowaniu nie jest nieograniczona. Wręcz przeciwnie, Zamawiający jako podmiot dysponujący środkami publicznymi ma obowiązek z jednej strony wydatkować je w sposób oszczędny i efektywny, a z drugiej strony respektować i przestrzegać zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Zamawiający powinien móc udowodnić, że postawione warunki mają charakter „minimalny”, co oznacza, że brak określonego warunku lub jego złagodzenie nie da mu należytej rękojmi realizacji zamówienia. W doktrynie i orzecznictwie KIO podnosi się bowiem, że formułując warunki udziału Zamawiający powinien dopuścić do udziału w realizacji zamówienia każdego wykonawcę należycie przygotowanego i obiektywnie zdolnego do jego realizacji. Każdy nadmiarowy, nieproporcjonalny i

Stadion Wrocław Sp. z o.o.
54-118 Wrocław
Al. Śląska 1

tel. +48 71 776 80 00
fax: +48 71 776 80 01
e-mail: biuro@stadionwroclaw.pl

NIP: 897-17-35-837
REGON: 020648932

Firma wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000297448, prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego. Wysokość Kapitału Zakładowego 745 555 000 zł

nieuzasadniony przedmiotem zamówienia warunek jest niezgodny z przepisami ustawy. „Podkreślenia wymaga, że warunki udziału w postępowaniu uszczegółowione przez zamawiającego, (...), muszą być proporcjonalne do przedmiotu zamówienia oraz pozostawać z nim w związku. Oznacza to, że zamawiający powinien się ograniczyć do wymagań minimalnych - gwarantujących jednakże osiągnięcie pełnych celów prowadzonego postępowania. Opis warunków udziału w postępowaniu, zależy od rodzaju zamówienia, stopnia jego złożoności i rozmiaru, zakresu wiadomości i umiejętności specjalnych” (wyrok KIO z 12.11.2013 r., KIO 2516/13). Podobnie stwierdził Sąd Okręgowy w Świdnicy: „przy opracowywaniu specyfikacji istotnych warunków zamówienia zamawiający obowiązany jest zatem zachować niezbędną równowagę między jego interesem polegającym na uzyskaniu gwarancji należytego wykonania zamówienia a interesem potencjalnych wykonawców, których nie wolno w drodze wprowadzenia w specyfikacji nadmiernych wymagań z góry eliminować z udziału w przetargu i dopuszczać do udziału w nim tylko niewielki krąg wykonawców” (wyrok Sądu Okręgowego w Świdnicy z 20 grudnia 2005 r., II Ca 584/05, niepubl.).

Jednocześnie nadmieniamy, że w orzecznictwie ugruntowany jest pogląd, że zaistnienie co najmniej możliwości utrudniania uczciwej konkurencji przez zastosowanie określonych zapisów w opisie przedmiotu zamówienia jest wystarczające do uznania, że przepisy art. 29 ust. 2 ustawy Pzp oraz w art. 7 ust. 1 ustawy Pzp zostały naruszone (wyrok KIO z dnia 26 kwietnia 2011 r., KIO 752/11).

Odpowiedź na pytanie nr 2 – 4

Zamawiający nie wyraża zgody na wprowadzenie, wnioskowanych przez Wykonawcę, zmian dotyczących warunków udziału w postępowaniu oraz wysokości kar umownych przewidzianych we wzorze umowy.

Dodatkowo pragniemy dodać, iż w rzeczywistości, wbrew przytoczonym przez Państwa informacjom, wszystkie mecze piłki nożnej rozgrywane przez WKS Śląsk Wrocław na Stadionie Wrocław, w ramach rozgrywek Ekstraklasy i Pucharu Polski w sezonie 2017/2018 (łącznie 15 meczów), były formalnie zgłoszone w Wydziale Bezpieczeństwa i Zarządzania Kryzysowego Urzędu Miejskiego Wrocławia (co potwierdza decyzja Prezydenta Wrocławia z dnia 20 lipca 2017 roku) na maksymalną liczbę widzów: 25 000 osób. **Oznacza to w sposób jednoznaczny, iż wykonawca usługi ochrony w takim właśnie stopniu musiał być przygotowany do jej realizacji, tj. w sposób zapewniający zgodne z prawem warunki ochrony imprez masowych dla przewidywanej liczby 25 000 uczestników.** Dodatkowo 4 spośród 15 meczów miały charakter meczu piłki nożnej o podwyższonym ryzyku:

1. Śląsk Wrocław - Legia Warszawa; 9 września 2017 roku; frekwencja: 24 086 osób; zgłoszone na: 25 000 uczestników; mecz podwyższonego ryzyka
2. Śląsk Wrocław - Lech Poznań; 22 września 2017 roku; frekwencja: 22 075 osób; zgłoszone na: 25 000 uczestników; mecz podwyższonego ryzyka
3. Śląsk Wrocław - Wisła Kraków; 14 października 2017 roku; frekwencja: 21 503 osób; zgłoszone na: 25 000 uczestników; mecz podwyższonego ryzyka
4. Śląsk Wrocław - Arka Gdynia; 19 listopada 2017 roku; frekwencja: 8 421 osób; zgłoszone na 25 000 uczestników; mecz podwyższonego ryzyka



Stadion Wrocław

Dodatkowo informujemy, że dostawcą usługi ochrony powyższych meczów oraz wielu innych dla Najemcy Stadionu - Klubu WKS Śląsk Wrocław - była spółka Stadion Wrocław Sp. z o.o.

Pytanie nr 5

czy w związku ze zmianą w dniu 14.12.2018 warunków udziału w postępowaniu dot. zdolności technicznej i zawodowej oraz załącznika nr 6 - wykaz usług, czy zmianie ulega również załącznik nr 13 oraz zapisy dot. usług na kryterium oceny ofert zgodnie z warunkami udziału w postępowaniu?

Odpowiedź na pytanie nr 5

Załącznik nr 13 nie ulega zmianie. Odpowiednia zmiana dotycząca opisu kryterium oceny ofert, skorelowana ze zmianą warunków udziału w postępowaniu, została wprowadzona w piśmie z dnia 14.12.2018r.

Z poważaniem

Marcin Przychodny
Prezes Zarządu

Stadion Wrocław Sp. z o.o.
54-118 Wrocław
Al. Śląska 1

tel. +48 71 776 80 00
fax: +48 71 776 80 01
e-mail: biuro@stadionwroclaw.pl

NIP: 897-17-35-837
REGON: 020648932

Firma wpisana do Krajowego Rejestru Sądowego pod nr KRS 0000297448, prowadzonego przez Sąd Rejonowy dla Wrocławia-Fabrycznej we Wrocławiu, VI Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego. Wysokość Kapitału Zakładowego 765 555 000 zł

