



Urząd Zamówień Publicznych

Departament Kontroli Zamówień Publicznych
Zastępca Dyrektora
Katarzyna Tyc-Okońska

DKZP.WKZ2.442.51.2024.MSZ
KND/49/24/DKZP

Warszawa, dnia .09.2024 r.

Informacja o wyniku kontroli doraźnej

1. Określenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, które było przedmiotem kontroli:

Zamawiający:	Gmina Dziwnów ul. Szosowa 5 72-420 Dziwnów
Rodzaj zamówienia:	Usługi
Rodzaj procedury:	Zamówienie publiczne
Przedmiot zamówienia:	Zapewnienie obsługi ratowniczej na plażach strzeżonych w Gminie Dziwnów
Tryb postępowania:	przetarg nieograniczony
Data wszczęcia postępowania:	30 listopada 2023 r.
Numer ogłoszenia o zamówieniu:	Dz.U. S: 232/2023 00730871-2023
Wartość zamówienia:	2 410 821,10 zł co stanowi równowartość 519 898,45 euro
Środki UE:	Nie

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku.

Po przeprowadzeniu kontroli doraźnej przedmiotowego postępowania na podstawie art. 603 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2024 r., poz. 1320), zwanej dalej „ustawą Pzp”, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych na podstawie art. 609 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp informuje o stwierdzonych naruszeniach przepisów art. 16 pkt 1) ustawy Pzp w zw. art. 241 ust. 1 i 3 ustawy Pzp¹, poprzez określenie w dokumentacji postępowania kryterium oceny ofert o nazwie „wielkość zrealizowanego zamówienia”, niemającego związku z jakością realizacji przedmiotowego zamówienia, według którego Zamawiający przyznawał punkty w zależności od długości plaży strzeżonej na kąpielisku w rozumieniu art. 16 pkt. 22) ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1478 ze zm.), na której Wykonawca świadczył usługi ratownictwa wodnego w ramach realizacji jednej umowy, które to kryterium dotyczy właściwości wykonawcy – doświadczenia w świadczeniu usług ratownictwa wodnego.

UZASADNIENIE

Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało przekazane Urzędowi Publikacji UE w dniu 30 listopada 2023 r. oraz opublikowane w Dz. Urz. UE: 232/2023 S 00730871-2023 z dnia 1 grudnia 2023 r.

Postępowanie było prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie art. 132 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U z 2023 r., poz. 1605 ze zm.).

Przedmiot zamówienia, zgodnie z treścią pkt 2.1. Rozdziału II Specyfikacji Warunków Zamówienia, dalej jako „SWZ”, obejmował: *wykonanie usługi polegającej na zorganizowaniu kąpielisk strzeżonych, zapewnieniu we wskazanych terminach obsługi ratowniczej wyznaczonych strzeżonych kąpielisk morskich poprzez zorganizowanie, usytuowanie oraz wyposażenie stanowisk ratowniczych, zgodnie z obowiązującymi przepisami, zapewnienie wykwalifikowanej kadry ratowniczej oraz nadzoru nad jej pracą, zapewnienie właściwych warunków socjalnych dla kadry ratowniczej, zapewnienie oznakowania i wyposażenia wyznaczonych obszarów wodnych w sprzęt techniczny, ratunkowy, pomocniczy, urządzenia sygnalizacyjne, ostrzegawcze oraz sprzęt medyczny, zgodnie z obowiązującymi przepisami oraz współpracę z Zamawiającym w ramach realizacji programu pn. „Błękitna flaga”. Na podstawie umowy o udzielenie zamówienia publicznego, zawartej w wyniku rozstrzygnięcia niniejszego postępowania, Zamawiający zleci Wykonawcy zorganizowanie, kierowanie i koordynowanie działań ratowniczych na wyznaczonych obszarach wodnych na podstawie art. 21 ust. 3 ustawy z dnia 18 sierpnia 2011 r. o bezpieczeństwie osób przebywających na obszarach wodnych (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 714. ze zm.).*

Stosownie do treści Rozdziału II SWZ, zamówienie zostało podzielone na cztery następujące części:

CZĘŚĆ I. Zapewnienie obsługi ratowniczej plaży strzeżonej w miejscowości Dziwnów. Do realizacji przedmiotu zamówienia wyznaczono następujące odcinki plaż:

¹ tj. Dz. U z 2023 r., poz. 1605 ze zm.

- kąpielisko morskie Dziwnów: od zejścia na plażę przy ul. Żeromskiego w stronę wschodnią do zejścia na plażę przy ul. Parkowej - 500 mb plaży;
- kąpielisko morskie Dziwnów „Przymorze”: na wschód od ujścia rzeki Dziwnej przy zejściu na plażę od ul. Przymorze, długość linii brzegowej kąpieliska - 100 mb plaży od ujścia;
- kąpielisko morskie Dziwnów „Spadochroniarzy Polskich”: przy zejściu na plażę od ulicy Spadochroniarzy Polskich po zachodniej stronie ujścia cieśniny Dziwnej, długość linii brzegowej kąpieliska - 100 mb plaży;
- kąpielisko morskie Dziwnów „Słoneczne”: na zachód od wejścia na plażę od ul. Słonecznej - 100 mb.

Ilość stanowisk ratowniczych: 1 stanowisko ratownicze na każde 100 mb plaży strzeżonej.

Obsługa ratownicza stanowisk na kąpielisku morskim Dziwnów od zejścia na plażę przy ul. Żeromskiego w stronę wschodnią do zejścia na plażę przy ul. Parkowej:

- w okresie od 15 czerwca do 30 czerwca - 9 osób (w tym 3 stanowiska ratownicze po 3 ratowników wodnych),
- w okresie od 01 lipca do 31 sierpnia - 15 osób (w tym 5 stanowisk ratowniczych po 3 ratowników wodnych),

Obsługa ratownicza stanowisk na kąpielisku morskim w Dziwnowie „Przymorze”, „Spadochroniarzy Polskich” i „Słoneczne”:

- w okresie od 01 lipca do 31 sierpnia - 3 osoby (1 stanowisko ratownicze z 3 ratownikami wodnymi).

Czas pracy ratowników w czasie realizacji umowy: każdego dnia kalendarzowego od godziny 9:00 do 17:00.

Terminy otwarcia i zamknięcia kąpieliska morskiego w Dziwnowie w okresie od dnia 15 czerwca do dnia 31 sierpnia 2024 roku oraz od dnia 15 czerwca do dnia 31 sierpnia 2025 roku:

Kąpielisko morskie Dziwnów:

- w okresie od 15 czerwca do 30 czerwca plaża strzeżona o długości 300 mb z 3 stanowiskami ratowniczymi i obsadą 9 ratowników wodnych, na odcinku pomiędzy ulicą Parkową a ulicą Władysława Reymonta;
- w okresie od 01 lipca do 31 sierpnia plaża strzeżona 500 mb z 5 stanowiskami ratowniczymi i obsadą 15 ratowników wodnych, na odcinku pomiędzy ulicą Parkową a ulicą Stefana Żeromskiego;

Kąpielisko Dziwnów „Przymorze”:

- od 01 lipca do 31 sierpnia plaża strzeżona o długości 100 mb z 1 stanowiskiem ratowniczym i obsadą 3 ratowników wodnych, na odcinku plaży na wschód od ujścia Dziwnej przy zejściu na plażę od ul. Przymorze;

Kąpielisko Dziwnów „Spadochroniarzy Polskich”:

- od 01 lipca do 31 sierpnia plaża strzeżona o długości 100 mb z 1 stanowiskiem ratowniczym i obsadą 3 ratowników wodnych, na odcinku plaży od ulicy Spadochroniarzy Polskich po zachodniej stronie ujścia rzeki Dziwnej; **Kąpielisko Dziwnów „Słoneczne”:**

- od 01 lipca do 31 sierpnia plaża strzeżona o długości 100 mb z 1 stanowiskiem ratowniczym i obsadą 3 ratowników wodnych, na odcinku plaży na zachód od wejścia od ul. Słonecznej.

(...)

CZĘŚĆ II. Zapewnienie obsługi ratowniczej plaży strzeżonej w miejscowości Łukęcin: Do realizacji przedmiotu zamówienia wyznaczono następujący odcinek plaży:

– **kąpielisko morskie w Łukęcinie 2** o długości 100 mb na zachód od wejścia na plażę od ul. Bajkowej;

– **kąpielisko morskie w Łukęcinie 2** o długości 100 mb na zachód od wejścia na plażę od ul. Spacerowej.

Ilość stanowisk ratowniczych: 1 stanowisko ratownicze na każde 100 mb plaży strzeżonej. Obsługa ratownicza ww. stanowisk:

– w okresie od 15 czerwca do 31 sierpnia – 3 osoby (1 stanowisko ratownicze z 3 ratownikami wodnymi).

Czas pracy ratowników w czasie realizacji umowy: każdego dnia kalendarzowego od godziny 9:00 do 17:00.

Terminy otwarcia i zamknięcia kąpieliska morskiego w Łukęcinie 2 w okresach od dnia 15 czerwca do dnia 31 sierpnia w 2024 roku oraz od dnia 15 czerwca do dnia 31 sierpnia 2025 roku:

- w okresie od 15 czerwca do 31 sierpnia plaża strzeżona o długości 100 mb z 1 stanowiskiem ratowniczym i obsadą 3 ratowników wodnych, na odcinku plaży na zachód od wejścia od ul. Bajkowej;
- w okresie od 15 czerwca do 31 sierpnia plaża strzeżona o długości 100 mb z 1 stanowiskiem ratowniczym i obsadą 3 ratowników wodnych, na odcinku plaży na zachód od wejścia przy ul. Spacerowej.

(...)

Część III. Zapewnienie obsługi ratowniczej plaży strzeżonej w miejscowości Międzywodzie:

Do realizacji przedmiotu zamówienia wyznaczono następujący odcinek plaży:

– **kąpielisko morskie w Międzywodziu** od ul. Westerplatte do ul. Szkolnej – 600 mb plaży. Ilość stanowisk ratowniczych: 1 stanowisko ratownicze na każde 100 mb plaży strzeżonej. Obsługa ratownicza stanowisk:

– w okresie od 15 czerwca do 30 czerwca – 9 osób (w tym 3 stanowiska ratownicze po 3 ratowników wodnych),

– w okresie od 01 lipca do 31 sierpnia – 18 osób (w tym 6 stanowisk ratowniczych po 3 ratowników wodnych),

Czas pracy ratowników w czasie realizacji umowy: każdego dnia kalendarzowego od godziny 9:00 do 17:00.

Terminy otwarcia i zamknięcia kąpieliska morskiego w Międzywodziu w okresach od dnia 15 czerwca do dnia 31 sierpnia w roku 2024 oraz od dnia 15 czerwca do dnia 31 sierpnia 2025 roku:

– w okresie od 15 czerwca do 30 czerwca plaża strzeżona o długości 300 mb z 3 stanowiskami ratowniczymi i obsadą 9 ratowników wodnych, na odcinku plaży od wejścia przy ul. Wojska Polskiego w stronę zachodnią,

– w okresie od 01 lipca do 31 sierpnia plaża strzeżona 600 mb z 6 stanowiskami ratowniczymi i obsadą 18 ratowników wodnych, od wejścia na plażę przy ul. Szkolnej do wejścia na plażę przy ul. Westerplatte.

(...)

Część IV. Zapewnienie obsługi ratowniczej plaży strzeżonej w miejscowości Dziwnówek:

Do realizacji przedmiotu zamówienia wyznaczono następujące odcinki plaży:

– **kąpielisko morskie Dziwnówek** o długości 400 mb linii brzegowej, w tym: 100 mb na zachód i 300 mb na wschód od wejścia na plażę od ul. Kamieńskiej. Ilość stanowisk ratowniczych: 4 (1 stanowisko ratownicze na każde 100 mb plaży strzeżonej). Obsługa ratownicza ww. stanowisk: w okresie od 15 czerwca do 31 sierpnia – 12 osób (3 ratowników wodnych na każde 1 stanowisko ratownicze),

Czas pracy ratowników w czasie realizacji umowy: każdego dnia kalendarzowego od godziny 9:00 do 17:00.

Terminy otwarcia i zamknięcia kąpieliska morskiego w Dziwnówku w okresie od dnia 15 czerwca do dnia 31 sierpnia 2024 roku oraz od dnia 15 czerwca do dnia 31 sierpnia 2025 roku:

- w okresie od 15 czerwca do 31 sierpnia plaża strzeżona o długości 400 mb z 4 stanowiskami ratowniczymi i obsadą 12 ratowników wodnych, na odcinkach plaży, w tym:
 - na zachód od wejścia od ul. Kamieńskiej – 100 mb;
 - na wschód od wejścia przy ul. Kamieńskiej – 300 mb.

Jak wynika z Rozdziału IV pkt 4.1.5) SWZ, o udzielenie zamówienia mogli ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki udziału w postępowaniu dotyczące m.in. zdolności zawodowej:

5) zdolności zawodowej - Zamawiający uzna warunek za spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że w okresie ostatnich 3 lat wykonywał usługi ratownictwa wodnego przynajmniej przez 1 sezon letni (minimum od 1 lipca do 31 sierpnia) na kąpielisku w rozumieniu art. 16 pkt 22) ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1478 ze zm.).

Zgodnie z pkt 2.2. Rozdziału V SWZ, w celu potwierdzenia spełniania przez Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu, dotyczących zdolności technicznej lub zawodowej, Zamawiający wymagał złożenia następujących dowodów: wykaz wykonanych głównych usług, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanych głównych usług, w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których usługi zostały wykonane, oraz załączeniem dowodów, czy zostały wykonane lub są wykonywane należycie (wzór - załącznik nr 5 do SWZ).

Wykaz zrealizowanych usług, stanowiący załącznik nr 5 do SWZ, obejmował m.in. dane dotyczące długości plaży, na której wykonawca świadczył usługę: **Wielkość zrealizowanego Zamówienia (w mb plaży).**

Zgodnie z rozdziałem XII pkt 4 SWZ, w którym Zamawiający opisał kryteria oceny ofert oraz zasady ich oceny:

Za najkorzystniejszą zostanie uznana oferta, która uzyska najwyższą liczbę punktów obliczonych w oparciu o ustaloną wagę kryteriów przedstawionych w tabeli:

Nazwa kryterium	Waga kryterium
CENA	60 %
WIELKOŚĆ ZREALIZOWANEGO ZAMÓWIENIA	40 %

Przez CENĘ rozumie się zaoferowaną przez Wykonawcę cenę brutto za cały okres realizacji umowy, podaną na formularzu ofertowym.

Przez WIELKOŚĆ ZREALIZOWANEGO ZAMÓWIENIA rozumie się długość plaży strzeżonej na kąpielisku w rozumieniu art. 16 pkt. 22) ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1478 ze zm.), na której Wykonawca świadczył usługi ratownictwa wodnego w ramach realizacji jednej umowy.

Zamawiający wprowadza ograniczenie w podanym kryterium oceny ofert.

Maksymalna liczba punktów w podanym kryterium zostanie przyznana Wykonawcom, którzy wykażą zrealizowanie w ramach jednej umowy świadczenie usług ratownictwa wodnego, obejmujących zakresem odcinek plaży strzeżonej o długości większej lub równej:

dla Części I - 800 mb,

dla Części II - 200 mb,

dla Części III - 600 mb.

dla Części IV - 400 mb.

5. Zamawiający dla potrzeb oceny oferty, której wybór prowadziłyby do powstania obowiązku podatkowego dla Zamawiającego, zgodnie z przepisami o podatku od towarów i usług w zakresie dotyczącym wewnątrz wspólnotowego nabycia towarów i usług doliczy do przedstawionej w niej ceny należny podatek od towarów i usług zgodnie z obowiązującymi w przedmiocie zamówienia przepisami prawa.

6. Zastosowane wzory do obliczenia punktowego:

Nazwa kryterium	Wzór	Sposób oceny
CENA	$Liczba\ punkt\ \text{=} (najni\ zsza\ cena\ ofertowa / cena\ badanej\ oferty) \times 100\text{pkt} \times 60\%$	Wyliczenie matematyczne
WIELKOŚĆ ZREALIZOWANEGO ZAMÓWIENIA	<p><u>Dla Część I zamówienia:</u> Liczba punktów = $[wielkość\ zrealizowanego\ zamówienia\ oferty\ badanej\ (nie\ więcej\ niż\ 800mb) / 800mb] \times 100\text{pkt} \times 40\%$</p> <p><u>Dla Części II zamówienia:</u> Liczba punktów = $[wielkość\ zrealizowanego\ zamówienia\ oferty\ badanej\ (nie\ więcej\ niż\ 200mb) / 200mb] \times 100\text{pkt} \times 40\%$</p> <p><u>Dla części III zamówienia:</u> Liczba punktów = $[wielkość\ zrealizowanego\ zamówienia\ oferty\ badanej\ (nie\ więcej\ niż\ 600mb) / 600mb] \times 100\text{pkt} \times 40\%$</p> <p><u>Dla Części IV zamówienia:</u> Liczba punktów = $[wielkość\ zrealizowanego\ zamówienia\ oferty\ badanej\ (nie\ więcej\ niż\ 400mb) / 400mb] \times 100\text{pkt} \times 40\%$</p>	Wyliczenie matematyczne

Zgodnie z treścią wzorca formularza ofertowego stanowiącego załącznik nr 1 do SWZ, wykonawcy ubiegający się o zamówienia składali oświadczenie następującej treści w zakresie przedmiotowego kryterium:

Wielkość zrealizowanego zamówienia (długość plaży strzeżonej, zgodnie z załączonym wykazem usług, na zorganizowanym kąpielisku, na której Wykonawca świadczył usługi ratownictwa wodnego w ramach realizacji jednej umowy) wynosi:mb

Otwarcie ofert miało miejsce w dniu 8 stycznia 2024 r., o godz. 11.00.

Zgodnie z informacją z otwarcia ofert, oferty złożyli następujący Wykonawcy, tj.:

Lp.	Wykonawca	Kwota brutto dla części	Wielkość zrealizowanego zamówienia
1.	W	Część I (Dziwnów) Cena 910 400,00 zł brutto	800 mb
		Część III (Międzywodzie) Cena 682 800,00 zł brutto	800 mb
2.	Z	Część II (Łukęcin) Cena 277 760,00 zł brutto	500 mb
		Część IV (Dziwnówek) Cena 564 000,00 zł brutto	1000 mb
3.	R	Część I (Dziwnów) Cena 1 237 708,80 zł brutto	700 mb
		Część III (Międzywodzie) Cena 935 000,00 zł brutto	500 mb
4.	F	Część II (Łukęcin) Cena 350 000,00 zł brutto	200 mb
		Część III (Międzywodzie) Cena 1 000 000,00 zł brutto	600 mb
		Część IV (Dziwnówek) Cena 700 000,00 zł brutto	400 mb

Zgodnie z zawiadomieniem o wyborze oferty najkorzystniejszej z dnia 7 lutego 2024 r., jako najkorzystniejsze zostały wybrane następujące oferty:

Część I - Zapewnienie obsługi ratowniczej plaży strzeżonej w miejscowości Dziwnów - W, cena 910 400,00 zł brutto;

Część II - Zapewnienie obsługi ratowniczej plaży strzeżonej w miejscowości Łukęcin - Z, cena 277 760,00 zł brutto;

Część III - Zapewnienie obsługi ratowniczej plaży strzeżonej w miejscowości Międzywodzie - W, cena 682 800,00 zł brutto;

Część IV - Zapewnienie obsługi ratowniczej plaży strzeżonej w miejscowości Dziwnówek - Z, cena 564 600 zł brutto.

W toku kontroli Zamawiający wyjaśnił że: (...) ustalone kryterium pozacenowe nie dotyczy właściwości wykonawcy i jest ściśle powiązane z przedmiotem zamówienia. W ogłoszeniu o zamówieniu (5.1.10) wyraźnie wskazano rodzaj kryterium: jakość oraz dokładnie zostało to kryterium opisane. Wyraźnie Zamawiający wskazał, że nie dotyczy to tylko doświadczenia (...), gdyż wówczas wskaźnikiem takiej wartości byłaby długość świadczonej usługi, wyrażonej w miesiącach lub latach. Kryterium pozacenowe w postępowaniu dotyczyło jakości świadczenia usługi przyszłej jako zdolności podmiotu do wykonania świadczenia wysokiej jakości usługi i jako takie było punktowane. (...) Usługi, jako rodzaj zamówienia, są trudne do opisanie pod kątem kryteriów pozacenowych i również w tym szczególnym przypadku jakość usługi jest złożona i składa się m.in. z umiejętności rozplanowania działań, zrozumienia ryzyk związanych z realizacją zadania, składu i organizacji zespołu realizującego zamówienie, czyli kompetencji realizacji zamówienia. Brak kompetencji osób świadczących usługi, wiedzy w zakresie sposobu realizacji usługi świadczącego, tak odpowiedzialnej usługi, jaką jest bezpieczeństwo i ochrona ludzkiego życia, może skutkować tragicznymi konsekwencjami. Kryterium to nie dotyczy podmiotu, a jakości świadczonych usług w przyszłości. Mierzalność takiej kompetencji, czyli jakości świadczonych usług, dla Zamawiającego potwierdza zorganizowanie strzeżonego kąpieliska. Jednostką miary jakości świadczonej usługi jest nie czas organizacji takiego kąpieliska, ale jego długość, co ściśle wiąże się z przedmiotem zamówienia, a nie podmiotem. Długość kąpieliska ma ogromne znaczenie dla jakości świadczonej usługi w związku z wieloma czynnościami organizacyjnymi, które spoczywają na podmiocie świadczącym takie usługi. Postawione kryterium wprost odnosi się do: organizacji, kwalifikacji zawodowych i doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, a więc jest to wskaźnik mierzący kilka aspektów oceny jakości świadczonych usług.

W tym miejscu należy wskazać, że stosowanie do przepisu art. 16 pkt 1) ustawy Pzp, zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.

Zgodnie z art. 241 ust. 1 ustawy Pzp, kryteria oceny ofert muszą być związane z przedmiotem zamówienia. W ust. 2 omawianego przepisu ustawodawca wskazał, że związek kryteriów oceny ofert z przedmiotem zamówienia istnieje wówczas, gdy kryteria te dotyczą robót budowlanych, dostaw lub usług, będących przedmiotem zamówienia w dowolnych aspektach oraz w odniesieniu do dowolnych etapów ich cyklu życia, w tym do elementów składających się na proces produkcji, dostarczania lub wprowadzania na rynek, nawet jeżeli elementy te nie są istotną cechą przedmiotu zamówienia.

Jak stanowi art. 241 ust. 3 ustawy Pzp, kryteria oceny ofert nie mogą dotyczyć właściwości wykonawcy, w szczególności jego wiarygodności ekonomicznej, technicznej lub finansowej. Zamawiający uprawniony jest do konstruowania takich kryteriów oceny ofert, które nie dotyczą cech oczekiwanych od wykonawców (w zakresie ekonomicznym, finansowym czy ich zdolności technicznej), gdyż oczekiwania zamawiającego w tym zakresie są weryfikowane w ramach oceny zdolności podmiotowej wykonawców w celu kwalifikacji wykonawców do udziału w postępowaniu.

Wskazać jednocześnie należy, iż zawarte w art. 241 ust. 3 ustawy Pzp wyliczenie niedopuszczalnych kryteriów ocen ma charakter przykładowy. Oznacza to, iż poza wiarygodnością ekonomiczną, techniczną lub finansową wykonawcy ubiegającego się o zamówienie, przy wyborze najkorzystniejszej oferty nie mogą być brane pod uwagę także inne kryteria odnoszące się do właściwości wykonawcy, w tym jego doświadczenie.

Ustawodawca doprecyzował przy tym, co rozumie pod pojęciem związku kryteriów oceny ofert z przedmiotem zamówienia, co oznacza, że zamawiający zobligowany jest każdorazowo do weryfikacji, czy przewidywane kryterium jest związane z przedmiotem zamówienia. Weryfikacja przebiegnie pozytywnie w przypadku odpowiedzi twierdzącej na dwa następujące pytania:

- 1) czy kryterium dotyczy robót budowlanych, dostaw lub usług będących przedmiotem tego konkretnego zamówienia, tzn. czy ma charakter przedmiotowy i jest związane z planowanym do nabycia świadczeniem wykonawcy na rzecz zamawiającego?
- 2) czy kryterium odnosi się do dowolnych aspektów albo etapów cyklu życia niebędących istotną cechą przedmiotu zamówienia?

Niedopuszczalność stosowania kryteriów odnoszących się do właściwości wykonawcy stanowi pochodną zasady powiązania kryteriów oceny ofert z przedmiotem zamówienia, wyrażoną w art. 241 ust. 1 ustawy Pzp. Zakaz ten oznacza, że zamawiający nie może w ramach kryteriów oceny ofert różnicować i oceniać wykonawców przez pryzmat ich właściwości – czy to ekonomicznej, technicznej czy finansowej, czy innych kryteriów o podmiotowym charakterze. Działania takie godziłyby bowiem wprost w zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.²

Przy ustalaniu kryteriów oceny ofert zamawiający powinien zatem kierować się następującymi zasadami:

1. związkiem z przedmiotem zamówienia publicznego, który zachodzi, gdy kryteria oceny ofert dotyczą robót budowlanych, dostaw lub usług, realizowanych w ramach tego zamówienia, we wszystkich aspektach oraz w odniesieniu do poszczególnych etapów ich cyklu życia, w tym procesu produkcji, dostarczania lub wprowadzania na rynek, nawet jeżeli nie są istotną cechą przedmiotu zamówienia;
2. jednoznacznością, polegającą na określeniu przez zamawiającego kryterium oceny ofert w sposób jednoznaczny i zrozumiały, umożliwiający sprawdzenie informacji przedstawianych przez wykonawców;
3. oderwaniem od właściwości wykonawcy – kryteria oceny ofert nie mogą dotyczyć właściwości wykonawcy, a w szczególności wiarygodności ekonomicznej, technicznej lub finansowej.

Wyjątkiem od zasady zakazującej stosowania kryteriów podmiotowych jest możliwość ustalania kryteriów odnoszących się do organizacji, kwalifikacji zawodowych i doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia (art. 242 ust. 2 pkt 5 ustawy Pzp).

Odnosząc powyższe rozważania do stanu faktycznego przedmiotowej sprawy, po pierwsze należy stwierdzić, że zastosowane przez Zamawiającego kryterium oceny ofert, pn. „Wielkość zrealizowanego zamówienia”, odnoszące się – zgodnie z jego opisem – do doświadczenia wykonawcy w świadczeniu usług ratownictwa wodnego, w sposób oczywisty nie jest związane z przedmiotem tego zamówienia, bowiem odnosi się do innych, przeszłych zamówień, wymienionych w wykazanie zrealizowanych usług, stanowiącym załącznik nr 5 do SWZ. Kryteria oceny ofert muszą być natomiast związane z przedmiotem zamówienia oraz mają umożliwiać weryfikację i porównanie poziomu oferowanego wykonania przedmiotu zamówienia na podstawie informacji przedstawionych w ofercie.

² Por. *Marzena Jaworska*, w: *Jaworska*, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, 2022, art. 241, Nb 1.

Nie znajduje zatem uzasadnienia stanowisko Zamawiającego prezentowane w toku kontroli, że skoro jednostką miary jakości świadczonej usługi jest długość plaży, na której wykonawca świadczył w przeszłości usługę, to tym samym kryterium oceny związane jest z przedmiotem zamówienia. Przeciwnie, dane z oferty jakie podlegają ocenie w ramach tak sformułowanego kryterium mają jedynie walor historyczny, wobec czego nie stanowią informacji służących porównaniu jakości usługi oferowanej. Odnoszą się one literalnie i wprost do wcześniej realizowanych przez wykonawcę zamówień wskazanych w wykazie doświadczenia. Co za tym idzie, podanie przez wykonawcę długości plaży, zgodnie z ww. wykazem lub formularzem ofertowym, nie zawiera w treści żadnego oświadczenia woli dotyczącego przyszłego świadczenia będącego przedmiotem udzielanego zamówienia.

Należy przy tym zauważyć, że wielkość plaży, na której będzie świadczona usługa jest arbitralnie i jednoznacznie określona w OPZ przez Zamawiającego i nie stanowi parametru minimalnego, podlegającego dookreśleniu przez wykonawców w złożonych ofertach, wobec czego nie znajduje uzasadnienia określenie kryterium oceny ofert dotyczącego długości plaży.

Po drugie, należy stwierdzić, że ustanowione przez Zamawiającego kryterium dotyczące doświadczenia w świadczeniu usług ratownictwa wodnego, w istocie nie służyło ocenie ofert, lecz składających te oferty wykonawców, pod kątem wielkości realizowanych przez nich wcześniej podobnych usług. Tym samym kryterium to dotyczyło właściwości wykonawcy, czego zakazuje wprost przepis art. 241 ust. 3 ustawy Pzp.

Urząd nie kwestionuje, że dla jakości realizacji zamówienia istotne jest doświadczenie wykonawcy polegające na wykonaniu w przeszłości podobnych usług. Nie sposób zaprzeczyć, że: *Brak kompetencji osób świadczących usługi, wiedzy w zakresie sposobu realizacji usługi świadczącego, tak odpowiedzialnej usługi, jaką jest bezpieczeństwo i ochrona ludzkiego życia, może skutkować tragicznymi konsekwencjami.* Niemniej jednak, jak stanowi art. 241 ust 3 ustawy Pzp, kryterium oceny ofert bezwzględnie nie może dotyczyć właściwości wykonawcy. Należy zauważyć, że zastosowanie tak rozumianego kryterium dopuszcza art. 242 ust. 2 pkt 5 ustawy Pzp, ale w przypadku jego odniesienia do organizacji, kwalifikacji zawodowych i doświadczenia osób wyznaczonych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą mieć one znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia. Zatem, jakość świadczonej usługi mogłaby w tym aspekcie być oceniana w ramach kryterium odnoszącego się, np. do kompetencji i doświadczenia osób skierowanych do realizacji zamówienia, jeżeli mogą one mieć znaczący wpływ na jakość wykonania zamówienia.

Należy podkreślić, że ustawa Pzp rozróżnia etap kwalifikacji podmiotowej wykonawców od etapu oceny złożonych przez nich ofert. Etapem postępowania, na którym ocenie podlega doświadczenie wykonawców jest etap kwalifikacji podmiotowej, a nie etap oceny ofert, natomiast miejscem na zawarcie wymagań w zakresie doświadczenia wykonawców jest w specyfikacji warunków zamówienia rozdział, w którym Zamawiający opisuje warunki udziału w postępowaniu, a nie kryteria oceny ofert. Opisane przez Zamawiającego w rozdziale XII SWZ kryterium oceny ofert „wielkość zrealizowanego zamówienia”, zgodnie z którym oceniane jest doświadczenie wykonawcy w świadczeniu usługi ratownictwa wodnego, rozumianego jako długość plaży strzeżonej na kąpielisku, nie ma bezpośredniego związku z przedmiotem kontrolowanego zamówienia, natomiast niewątpliwie odnosi się do właściwości wykonawcy, co, zgodnie z przepisami przytoczonymi w poprzedniej części *Informacji*, jest niedopuszczalne w świetle ustawy Pzp i stanowi naruszenie zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.

W tym miejscu należy zauważyć, że zgodnie z wyrokiem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 5 lipca 2021 r. (sygn. akt: KIO 1669/21), kryteria oceny ofert muszą być związane z przedmiotem zamówieni oraz nie mogą dotyczyć właściwości wykonawcy, w szczególności jego wiarygodności ekonomicznej, technicznej lub finansowej. W wyroku tym podkreślone zostało również, że doświadczenie wykonawcy należy zaliczyć do kategorii kryteriów tzw. podmiotowych, gdyż dotyczy właściwości podmiotu, a nie cech przedmiotowych zamówienia, które wykonawca ma zrealizować.

Reasumując, należy stwierdzić, że Zamawiający ustanawiając kryterium oceny ofert odnoszące się do właściwości wykonawcy, według którego przyznawał punkty w zależności od wielkości zrealizowanego zamówienia, przez które rozumie się długość plaży strzeżonej na kąpielisku w rozumieniu art. 16 pkt. 22) ustawy z dnia 20 lipca 2017 r. Prawo wodne (t.j. Dz.U. z 2023 r. poz. 1478 ze zm.), na której Wykonawca świadczył usługi ratownictwa wodnego w ramach realizacji jednej umowy, naruszył przepisy art. 16 pkt 1) ustawy Pzp w zw. z art. 241 ust. 1 i 3 ustawy Pzp, co w przedmiotowej sprawie miało wpływ na wynik postępowania.

Informuję, że zgodnie z art. 610 ust. 1 ustawy Pzp od wyniku kontroli doraźnej zamawiającemu przysługuje prawo wniesienia do Prezesa Urzędu umotywowanych zastrzeżeń w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli doraźnej.