



PŁOCK

WZP.271.1.111.2023.AS

Płock, dnia 28.12.2023 roku

## WYKONAWCY

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego pn: **Dostawa materiałów eksploatacyjnych dla Urzędu Miasta Płocka w 2024 roku.**

Zamawiający – Gmina – Miasto Płock, na podstawie art. 284 ust. 6 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r., poz. 1605 ze zm.) przekazuje w załączeniu treść pytań, które wpłynęły do Zamawiającego w dniu 28.12.2023 roku oraz udziela odpowiedzi:

### **zapytania (5) z dnia 28.12.2023 roku:**

Na podstawie art. 16 pkt.1 ustawy Pzp w zw. z art. 99 ust. 1 ustawy Pzp (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019, ze zm.) wnosimy o zmianę warunków udziału w postępowaniu oraz sposobu dokonania oceny ich spełnienia w zakresie przedmiotowych środków dowodowych. Zamawiający w przypadku produktów równoważnych wymaga m.in. raportów z testów potwierdzających, że podana wydajność jest wynikiem przeprowadzenia testów zgodnie z normami ISO/IEC 19752, ISO/IEC 19798, ISO/IEC 24711, kart charakterystyki bezpieczeństwa materiałów eksploatacyjnych, oświadczenia Wykonawcy.

W/w dokument należy przedstawić w ciągu dwóch dni od podpisania umowy.

Zgodnie z definicją zawartą w art. 7 pkt. 20 ustawy Pzp przez przedmiotowe środki należy rozumieć środki służące potwierdzeniu zgodności oferowanych dostaw, usług lub robót budowlanych z wymaganiami, cechami lub kryteriami określonymi w opisie przedmiotu zamówienia lub opisie kryteriów ofert, lub wymaganiami związanymi z realizacją zamówienia. Celem złożenia przedmiotowych środków dowodowych jest potwierdzenie, że oferowane produkty są zgodne z wymaganiami Zamawiającego oraz, że takie produkty otrzyma na etapie realizacji zamówienia. **Ustawodawca w sposób jednoznaczny wskazał, że przedmiotowe środki dowodowe składane są wraz z ofertą.** Tym samym to na moment złożenia oferty wykonawca winien dysponować dokumentacją potwierdzającą spełnienie wymagań Zamawiającego wskazanych w SWZ. Takie stanowisko wynika także z uzasadnienia rządowego projektu ustawy Pzp (Druk sejmowy nr 3624 <http://www.sejm.gov.pl/Sejm8.nsf/druk.xsp?nr=3624>). Ustawodawca zdecydował się na określenie wcześniejszego momentu składania przedmiotowych środków dowodowych w stosunku do podmiotowych środków dowodowych, ponieważ mają one zasadnicze znaczenie dla oceny prawidłowości oferty w jej warstwie merytorycznej i ustalenia, który z wykonawców powinien zostać poddany kwalifikacji podmiotowej jako ten, którego ofertę oceniono najwyżej (wyrok z dnia 8 marca 2023 r KIO 482/23).

Także według aktualnego Komentarza Prawa Zamówień Publicznych przepis art. 107 ust. 1 przesądza, że przedmiotowe środki dowodowe składane są wraz z ofertą. W przypadku gdy zamówienia udziela się w procedurze, w której oferta nie występuje tj. zamówienie z wolnej ręki, wówczas przedmiotowy środek powinien zostać złożony zgodnie ze wskazaniem zamawiającego: trakcie negocjacji lub przy podpisaniu umowy. **Regulacja ta jest jednoznaczna i w żadnej mierze nie ma jakiegokolwiek odstępstwa od tej**

**regulacji, co oznacza, że Zamawiający nie jest uprawniony do zdefiniowania innego momentu złożenia tych dokumentów w trakcie procedury o udzielenie zamówienia publicznego, przedmiotowe dokumenty winny być złożone wraz z ofertą.**

Powyższe potwierdza także wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 25 sierpnia 2021 r, KIO 2057/21, gdzie Zamawiający żądał złożenia przedmiotowych środków dowodowych przed zawarciem umowy, Izba uznała, że takie postanowienie SWZ jest niezgodne z art. 107 ust. 1 ustawy Pzp i nakazała zamawiającemu dokonanie zmiany SWZ w ten sposób, aby wykonawcy mieli obowiązek złożenia tych dokumentów wraz z ofertą.

**Jeżeli zamawiający żąda złożenia przedmiotowych środków dowodowych, wykonawca składa je z ofertą, regulacja ta jest jednoznaczna i w żadnej mierze nie ma jakiegokolwiek odstępstwa od tej regulacji. Zamawiający nie jest uprawniony do zdefiniowania innego momentu złożenia tych dokumentów w trakcie procedury o udzielenie zamówienia (wyrok KIO z 20 sierpnia 2021 r, KIO 1936/21).**

Z kolei w wyroku z dnia 28 lipca 2021, KIO 1928/21 Izba odniosła się do przedmiotowych środków dowodowych i ich „niezbędności”, przez co należy rozumieć, że środki te mają gwarantować zamawiającemu na etapie badania i oceny ofert, że zaoferowane przez wykonawcę rozwiązania nie są obciążone ryzykiem otrzymania przedmiotu zamówienia niespełniającego (co do istoty) oczekiwań zamawiającego.

Żądanie przedmiotowych środków dowodowych po podpisaniu umowy narusza porządek prawny. Obecne zapisy SWZ naruszają także słuszne i prawnie chronione interesy innych niż Wippol wykonawców.

Takie zapisy mają na celu uniemożliwienie skorzystania z ewentualnych środków prawnych jakie zgodnie z przepisami prawa winny być zapewnione każdemu wykonawcy biorącemu udział w przedmiotowym postępowaniu. W tej sytuacji w przypadku nie uwzględnienia powyższego wniosku zastrzegamy sobie możliwość wniesienia odwołania do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, na niezgodną z przepisami ustawy Pzp treść SWZ.

Dodatkowo w celu uzyskania przez Zamawiającego dobrej jakości produktów równoważnych wnosimy aby wymagane raporty uwzględniały **aktualnie obowiązujące normy ISO/IEC 19752:2017, ISO/IEC 19798:2017, ISO/IEC 24711-2021, ISO/IEC 24712-2021 i wystawione były przez jednostkę posiadającą stosowną akredytację.**

#### **zapytania (6) z dnia 28.12.2023 roku:**

Jako podmiot zainteresowany wzięciem udziału w niniejszym postępowaniu, zwracamy się z prośbą o doprecyzowanie oraz jasne, niepozostawiające miejsca na interpretację określenie jakich przedmiotowych środków dowodowych wymaga Zamawiający. W tym celu warto skorzystać z zapisów ustawowych w zakresie przedmiotowych środków dowodowych, co wyjaśnimy poniżej.

W niniejszym postępowaniu Zamawiający zawarł swoje oczekiwania i wymagania przedmiotowe, dopiero w projekcie umowy – i wymaga złożenia raportów z testów (akredytowanej jednostki) dopiero PO podpisaniu umowy.

W tym miejscu zwracamy uwagę na niepokojący fakt, iż Zamawiający nie zdecydował się oprzeć wspomnianych zapisów o artykuły ustawy, na podstawie której prowadzone jest całe postępowanie. Same wymagania w luźny sposób nawiązują jednak do art. 105 uPZP. Zgodnie z art. 105 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, w celu potwierdzenia zgodności oferowanych (...) dostaw z wymaganiami Zamawiający może żądać od wykonawców złożenia certyfikatu wydanego przez jednostkę oceniającą zgodność lub sprawozdania z badań przeprowadzonych przez tę jednostkę.

Art. 105 ust. 2.:

„Przez jednostkę oceniającą zgodność rozumie się jednostkę wykonującą działania z zakresu oceny zgodności, w tym kalibrację, testy, certyfikację i kontrolę, akredytowaną zgodnie z rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającym wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszące się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylającym

rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz. Urz. UE L 218 z 13.08.2008, str. 30)."

Odnosząc powyższe do przedmiotu zamówienia jakim są wkłady eksploatacyjne do drukarek, w naszej opinii, interes Zamawiającego najlepiej chroni żądanie obydwu wymienionych w art. 105 przedmiotowych środków dowodowych tj.

**Certyfikatu zgodności z normami** ISO/IEC 19752, ISO/IEC 19798, ISO/IEC 24711, ISO/IEC 24712

oraz

**sprawozdania z badań**  zgodnych z normą ISO/IEC 19752, ISO/IEC 19798, ISO/IEC 24711, ISO/IEC 24712.

Certyfikat akredytowanej jednostki jest potwierdzeniem jakości, ponieważ gwarantuje nadzór oraz kontrolę tejże jednostki nad procesem produkcji oferowanych materiałów. Ponadto, jak wynika z procedury certyfikacji opisanej przez jedną z wiodących jednostek oceniających zgodność TÜV Rheinland, objęte nią mogą być jedynie produkty w 100% nowe (PC-TUV-I-07 Procedura certyfikacji kartridży z tuszem i tonerem IV Założenia pkt 2.) – co jest zbieżne z wymaganiami opisanymi przez Zamawiającego.

Sprawozdanie z badań stanowi natomiast potwierdzenie parametrów technicznych (wydajności).

Dla potwierdzenia statusu jednostki będącej wystawcą obu rodzajów dokumentów winny być wymagane certyfikaty przyznania akredytacji w danym obszarze. I tak dla jednostek certyfikujących wymagany winien być certyfikat przyznania akredytacji do certyfikacji wyrobów, który potwierdza spełnienie warunków normy ISO 17065, a dla sprawozdań z badań certyfikat przyznania akredytacji laboratorium badawczemu potwierdzający spełnianie normy ISO 17025 – stanowiącej wytyczne dla laboratoriów badawczych.

Tak skonstruowane wymagania w zakresie przedmiotowych środków dowodowych pozwolą Zamawiającemu otrzymać oferty jedynie na spełniające opisane wymagania w sposób obiektywny produkty.

Obiektywny gdyż potwierdzony przez niezależną zewnętrzną jednostkę.

Co z uwagi na szacunkową wartość zamówienia wydaje się całkowicie uzasadnione.

A zatem reasumując, jako potencjalny Wykonawca, doceniamy starania Zamawiającego włożone w rzetelny i szczegółowy opis wymagań przedmiotowych, jednocześnie, z uwagi na brak odwołania tychże wymagań do zapisów ustawy Prawo Zamówień Publicznych oceniamy je negatywnie, ponieważ po otwarciu ofert, jedyne co pozostanie Zamawiającemu to przyjęcie interpretacji na korzyść Wykonawców.

Można takiej sytuacji uniknąć, w prosty sposób zamieniając zapisy rozdziału VIII na takie, które wprost wynikają z art. 105 uPZP, o czym mowa wyżej.

#### **Odp.**

Zamawiający informuje, iż na podstawie art. 137 ust. 1 Pzp dokonał następujących zmian treści SWZ:

– w Dziale III Projektowanych postanowień umowy, paragraf 2 usunął ust. 10, a następne ustępy zmieniają numerację, tj: ust. 11 jest 10, ust. 12 jest 11, ust. 13 jest 12,

- w Dziale III Projektowanych postanowień umowy, paragraf 6 ust. 1 usunął pkt 9),

- w Dziale I SWZ, Rozdział XVI, pkt 7 o treści: „Wykonawca, którego oferta została wybrana jako najkorzystniejsza, przed zawarciem umowy, przekazuje Zamawiającemu, wypełniony **Formularz cenowy** – załącznik nr 1 do Umowy” **zostaje wykreślony,**

- w Dziale I SWZ, Rozdział VIII pkt 2 dopisuje się kolejne podpunkty o następującej treści:

**2.3) Przedmiotowe środki dowodowe potwierdzające, że oferowane dostawy spełniają określone przez Zamawiającego wymagania:**

a) W przypadku dostarczenia materiałów nie pochodzących od producenta sprzętu Wykonawca w celu potwierdzenia, że dostarczone materiały odpowiadają wymaganiom określonym przez Zamawiającego dostarczy wraz z ofertą następujące dokumenty:

- „Raportów z testów” potwierdzających, że podana wydajność jest wynikiem przeprowadzenia testów zgodnie z normami: ISO/IEC 19752:2017 dla tonerów

monochromatycznych, ISO/IEC 19798:2017 dla tonerów kolorowych i ISO/IEC 24711-2021 dla wkładów atramentowych, wystawione przez podmiot uprawniony do kontroli jakości w zakresie badania produktów potwierdzających spełnianie norm ISO/IEC znajdujący się na liście podmiotów posiadających akredytację PCA;

- karty charakterystyki bezpieczeństwa materiałów eksploatacyjnych – tonerów przygotowane zgodnie z rozporządzeniem Komisji (UE) nr 453/2010 z dnia 20 maja 2010 r. zmieniające rozporządzenie (WE) nr 1907/2006 Parlamentu Europejskiego i Rady w sprawie rejestracji, oceny, udzielania zezwoleń i stosowanych ograniczeń w zakresie chemikaliów (REACH) (Dz. Urz. U.E.L.2020.252.24 art.1 z póź.zm.) z 24 sierpnia 2020 r.

b) Wypełniony Formularz cenowy – Załącznik Nr 1 do Umowy.

**Zamawiający przed udzieleniem zamówienia, wezwie Wykonawcę, który nie złożył przedmiotowych środków dowodowych lub złożone przedmiotowe środki dowodowe są niekompletne do ich złożenia lub uzupełnienia.**

Jednocześnie Zamawiający informuje, iż na podstawie art. 137 ust. 1 Pzp dokonał zmiany treści SWZ w zakresie terminu składania i otwarcia ofert oraz terminu związania ofertą. W związku z powyższym:

- Rozdział X pkt 1 otrzymuje brzmienie:

1. Wykonawca jest związany ofertą do dnia **3 lutego 2024 roku.**

**Pierwszym dniem terminu związania ofertą jest dzień, w którym upływa termin składania ofert.**

- Rozdział XII pkt 1 i 2 otrzymują brzmienie:

1. Ofertę należy złożyć **do dnia 5 stycznia 2024 roku do godz. 10:00** za pośrednictwem Platformy.

2. Otwarcie ofert nastąpi w dniu **5 stycznia 2024 roku o godz. 10:15.**

Z upoważnienia Prezydenta Miasta Płocka  
Magdalena Kucharska  
Dyrektor  
Wydziału Zamówień Publicznych