

Warszawa, 10 lipca 2024 r.

DFA-SA.262.18.2024**Wszyscy zainteresowani**

Narodowe Centrum Badań i Rozwoju (NCBR) – Zamawiający, prowadzący postępowanie, nr 19/24/TPBN, o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym bez negocjacji, którego przedmiotem jest **Świadczenie usług prawnych na rzecz NCBR, część 1 ÷ 3**, działając na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. 2023 r. poz. 1605 ze zm.), dalej: ustawa Pzp, informuje, że 9 lipca 2024 r. do Zamawiającego wpłynął wniosek o zmianę treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, dalej: SWZ, oraz wniosek o wyjaśnienie treści SWZ. Zamawiający przedstawia ich treść wraz z odpowiedziami.

Pytanie 1:

Zwracam się z wnioskiem o zmianę treści warunku udziału w postępowaniu (Rozdział VI SWZ – pkt 2.6.b.1 – warunek w zakresie zdolności zawodowej dla części 3 zamówienia) przez usunięcie z jego treści wymagania, aby 3-letnie doświadczenie w doradztwie prawnym osoby posiadającej aktualną wiedzę w zakresie prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych realizowane było wyłącznie na rzecz jednostek sektora finansów publicznych.

Na uzasadnienie podaję, że dysponowanie aktualną wiedzą z ww. dziedzin prawa nie jest uzależnione wyłącznie od obsługi prawnej jednostek sektora finansów publicznych, które nie są jedyną kategorią zamawiających na gruncie przepisów ustawy – Prawo zamówień publicznych (zob. przepis art. 4 tej ustawy). Tym samym wymóg taki należy uznać za wygórowany i nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz naruszający uczciwą konkurencję i równe traktowanie wykonawców, skutkując nieuprawnionym zawężeniem kręgu podmiotów mogących ubiegać się o udzielenie zamówienia a w konsekwencji – również otrzymaniem mniej korzystnych ofert.

Powyższe ugruntowane jest w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która przykładowo w wyroku z dnia 28 września 2011 r. sygn. akt KIO 1949/11, KIO 1954/11 wskazała, że: „celem ustalenia warunków udziału w postępowaniu winno być wyłonienie wykonawcy posiadającego określone kompetencje nabyte w ramach swojej działalności zawodowej, nie zaś takiego wykonawcy, który niezbędnej wiedzy i doświadczeni nabył przez wykonywanie umów wyłącznie na rzecz pewnej grupy zamawiających”.

W konsekwencji prosimy aby przedmiotowe postanowienie otrzymało następujące brzmienie: co najmniej jedna osoba posiadająca aktualną wiedzę z zakresu prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych oraz trzyletnie doświadczenie w doradztwie prawnym w tym zakresie w ostatnich 5 latach, a także posiadająca doświadczenie w reprezentacji przed Krajową Izbą Odwoławczą po stronie zamawiającego;

W konsekwencji wnoszę również o analogiczną zmianę opisu Podkryterium 1 (Doświadczenie zawodowe osoby z tytułem radcy prawnego lub adwokata z zakresu prawa zamówień publicznych (D1)) w Kryterium II (Doświadczenie personelu (D)) dla części 3 zamówienia, które otrzymałoby brzmienie:

2.1.1. Za 4-letnie doświadczenie zawodowe w doradztwie prawnym w ostatnich 5 latach z zakresu prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych; oraz posiadanie doświadczenia w reprezentacji przed Krajową Izbą Odwoławczą po stronie zamawiającego; Wykonawca otrzyma 10 punktów,

2.1.2. Za 5-letnie i dłuższe doświadczenie zawodowe w doradztwie prawnym w ostatnich 5 latach z zakresu prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych; oraz posiadanie doświadczenia w reprezentacji przed Krajową Izbą Odwoławczą po stronie zamawiającego; Wykonawca otrzyma 20 punktów

Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wyraża zgodę na zmianę warunku udziału w postępowaniu w zakresie zdolności zawodowej. Zamawiający dopuszcza wszystkie kategorie zamawiających publicznych określonych na podstawie art. 4 ustawy Pzp.

Pytanie 2:

Czy załącznik o nazwie: 19_24_TPBN - GK, Wykaz osób, usług - PŚD CZĘŚĆ 1.docx należy uzupełnić i dołączyć do odpowiedzi na ogłoszenie o zamówieniu dot. części 1? Czy przesłanie tego załącznika będzie wymagane dopiero na późniejszym etapie?

Odpowiedź:

Zamawiający nie wymaga złożenia wraz z ofertą załączników wskazanych w pytaniu. Są to podmiotowe środki dowodowe wymagane do złożenia na podstawie art. 274 ust. 1 ustawy Pzp, na późniejszym etapie postępowania, od Wykonawcy, którego oferta zostanie najwyżej oceniona.

Publikacja załączników o nazwie:

- 19_24_TPBN - GK, Wykaz osób, usług - PŚD CZĘŚĆ 1
- 19_24_TPBN - GK, Wykaz osób, usług - PŚD CZĘŚĆ 2
- 19_24_TPBN - GK, Wykaz osób, usług - PŚD CZĘŚĆ 3

nastąpiła informacyjnie na wniosek potencjalnego Wykonawcy (patrz: odpowiedź na pytanie nr 8, pismo Zamawiającego z dnia 09.07.2024 r.).

W związku ze złożonym wnioskiem Zamawiający, na podstawie art. 286 ustawy Pzp, dokonuje następujących zmian treści SWZ:

- 1) W Rozdziale VI **WARUNKI UDZIAŁU W POSTĘPOWANIU** SWZ, pkt 2, ppkt 6b, dot. części 3, **jest:**

Zamawiający uzna warunek w zakresie zdolności zawodowej za spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że dysponuje lub będzie dysponował podczas realizacji zamówienia Zespołem składającym się co najmniej z dwóch osób z tytułem radcy prawnego lub adwokata zgodnie z ustawą z dnia 26 maja 1982 r. Prawo o adwokaturze (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1184 ze zm.) lub ustawą z dnia 6 lipca 1982 r. o radcach prawnych (t.j. Dz.U. z 2024 r., poz. 499) spełniających poniższe wymagania:

2.6.b.1. co najmniej jedna osoba posiadająca aktualną wiedzę z zakresu prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych oraz trzyletnie doświadczenie w doradztwie prawnym jednostkom sektora finansów publicznych w ostatnich 5 latach, a także posiadająca doświadczenie w reprezentacji przed Krajową Izbą Odwoławczą po stronie zamawiającego;

2.6.b.2. co najmniej jedna osoba posiadającą trzyletnie doświadczenie zawodowe w doradztwie prawnym w ostatnich 5 latach z zakresu umów IT.

Zamawiający zmienia treść zapisu na:

Zamawiający uzna warunek w zakresie zdolności zawodowej za spełniony, jeżeli Wykonawca wykaże, że dysponuje lub będzie dysponował podczas realizacji zamówienia Zespołem składającym się co najmniej z dwóch osób z tytułem radcy prawnego lub adwokata zgodnie z ustawą z dnia 26 maja 1982 r. Prawo o adwokaturze (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1184 ze zm.) lub ustawą z dnia 6 lipca 1982 r. o radcach prawnych (t.j. Dz.U. z 2024 r., poz. 499) spełniających poniższe wymagania:

2.6.b.1. co najmniej jedna osoba posiadająca aktualną wiedzę z zakresu prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych oraz trzyletnie doświadczenie w doradztwie prawnym w ostatnich 5 latach, a także posiadająca doświadczenie w reprezentacji przed Krajową Izbą Odwoławczą po stronie zamawiającego;

2.6.b.2. co najmniej jedna osoba posiadającą trzyletnie doświadczenie zawodowe w doradztwie prawnym w ostatnich 5 latach z zakresu umów IT.

- 2) W Rozdziale XIII. **KRYTERIA ORAZ SPOSÓB OCENY OFERT** SWZ, pkt 4, kryterium II: Doświadczenie personelu, 2.2. Podkryterium 1: Doświadczenie zawodowe osoby

z tytułem radcy prawnego lub adwokata z zakresu prawa zamówień publicznych (D1) – do 20 punktów,

Zamawiający przyzna punkty za lata doświadczenia osoby z tytułem radcy prawnego lub adwokata, ponad liczbę lat doświadczenia zawodowego wymaganego w warunkach udziału postępowania, (rozdział VI ust. 2, pkt 6, ppkt b SWZ), wg kryteriów wskazanych poniżej tj.: **jest:**

2.1.1. Za 4-letnie doświadczenie zawodowe w doradztwie prawnym jednostkom sektora finansów publicznych w ostatnich 5 latach z zakresu prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych; oraz posiadanie doświadczenia w reprezentacji przed Krajową Izbą Odwoławczą po stronie zamawiającego; Wykonawca otrzyma 10 punktów,

2.1.2. Za 5-letnie i dłuższe doświadczenie zawodowe w doradztwie prawnym jednostkom sektora finansów publicznych w ostatnich 5 latach z zakresu prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych; oraz posiadanie doświadczenia w reprezentacji przed Krajową Izbą Odwoławczą po stronie zamawiającego; Wykonawca otrzyma 20 punktów.

Zamawiający zmienia treść zapisu na:

2.1.1. Za 4-letnie doświadczenie zawodowe w doradztwie prawnym w ostatnich 5 latach z zakresu prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych; oraz posiadanie doświadczenia w reprezentacji przed Krajową Izbą Odwoławczą po stronie zamawiającego; Wykonawca otrzyma 10 punktów,

2.1.2. Za 5-letnie i dłuższe doświadczenie zawodowe w doradztwie prawnym w ostatnich 5 latach z zakresu prawa zamówień publicznych, kodeksu cywilnego, ustawy o finansach publicznych, prawa pracy, aktów wykonawczych i ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych; oraz posiadanie doświadczenia w reprezentacji przed Krajową Izbą Odwoławczą po stronie zamawiającego; Wykonawca otrzyma 20 punktów.

Zamawiający informuje, że termin składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian.

Joanna Bis

Dyrektor

**Biuro Dyrektora Centrum i Obsługi Prawnej
Narodowego Centrum Badań i Rozwoju**

/podpisano elektronicznie/