

WYJAŚNIENIA TREŚCI SIWZ

Dotyczy: *postępowania o zamówienie publiczne sprawa nr 02/Sam/U/20*

W dniu 05.05.2020 r. do Zamawiającego wpłynęło zapytanie dotyczące treści SIWZ, na które udziela się następującej odpowiedzi:

PYTANIE:

Szanowni Państwo,

na podstawie art. 38 w zw. z art. 22 ust. 1 pkt. 2 i ust. 1b, pkt. 1 i nn. ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych, zwracamy się o dokonanie korekty Ogłoszenia o zamówieniu w sprawie j.w. oraz Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia odnośnie warunków udziału w postępowaniu - **Zdolności do prowadzenia działalności zawodowej, w tym wymogi związane z wpisem do rejestru zawodowego lub handlowego** (Sekcja III pkt. III. 1.1) Ogłoszenia). Zgodnie z Ogłoszeniem i SIWZ, Zamawiający nie formułuje wymogu w zakresie wyżej opisanego warunku.

W naszej ocenie, realizacja przedmiotu zamówienia wymaga:

- 1) posiadania koncesji na obrót materiałami wybuchowymi, bronią, amunicją oraz wytwarzanie wyrobów i technologii o przeznaczeniu wojskowym lub policyjnym, o której mowa w ustawie z dnia 13 czerwca 2019 r. *o wykonywaniu działalności gospodarczej w zakresie wytwarzania i obrotu materiałami wybuchowymi, bronią, amunicją oraz wyrobami i technologią o przeznaczeniu wojskowym lub policyjnym* (Dz.U. z 2019, poz. 1214) - dalej „Ustawa z 2019 r.”.
- 2) posiadania stosownego doświadczenia poświadczonego referencjami.

W uzasadnieniu powyższego wyjaśniamy, co następuje:

Odnosnie ad. 1

Zgodnie z art. 2 ust. 1 Ustawy z 2019 r. przez **wytwarzanie** wyrobów i technologii o przeznaczeniu wojskowym i policyjnym należy rozumieć działalność **wytwórczą** dotyczącą nadmienionych wyrobów, a także czynności mające na celu **przywrócenie lub zmianę ich pierwotnych właściwości**.

Czynność „naprawy” („remontu”), objęta przedmiotem zamówienia, ma na celu przywrócenie pierwotnych właściwości urządzeń (samochodów). Jest to zgodne z obowiązującymi w języku potocznym i prawnym definicjami pojęcia „naprawy” i „remontu”. Np. na gruncie ustawy o dozorcze technicznym, przez „naprawę” należy rozumieć „**zespół czynności mających na celu przywrócenie stanu zdolności użytkowej urządzenia technicznego, w tym wykonywanych metodami**

chemicznymi, bez wprowadzania zmian w konstrukcji lub parametrów technicznych" (por. art. 4 pkt. 6 nadmienionej ustawy). Z kolei, przez „remont” rozumie się przywrócenie wartości użytkowej (funkcjonalności, sprawności techniczno-ekonomicznej) obiektu (maszyny, urządzenia, budynku). Należy odróżnić remont i naprawę (remont nieplanowy), która również polega na przywróceniu wartości użytkowej ale - obiektu uszkodzonego. Racjonalna gospodarka remontowa ma za zadanie nie dopuszczać do uszkodzenia obiektu poprzez stosowanie systemu remontów planowo-zapobiegawczych (źródło: <https://pl.wikipedia.org/wiki/Remont>).

Podsumowując tą część wyjaśnień należy wskazać, że pojęcie „wytwarzania” na gruncie Ustawy z 2019 r. jest rozumiane szeroko i obejmuje również czynności naprawy i remontu, czyli przywracania pierwotnych właściwości wyrobów i technologii o przeznaczeniu wojskowym i policyjnym.

Ustalenie powyższe ma istotne znaczenie w sprawie, albowiem stanowiące przedmiot zamówienia urządzenia, tj. samochody o dużej ładowności są wyrobami, w rozumieniu Ustawy z 2019 r. Tym samym, naprawa (remont) nadmienionych samochodów wymaga posiadania koncesji w zakresie obrotu materiałami wybuchowymi, bronią, amunicją oraz wytwarzanie wyrobów i technologii o przeznaczeniu wojskowym lub policyjnym.

O tym, że samochody o dużej ładowności są wyrobami w rozumieniu Ustawy z 2019 r. przesądził 12 Wojskowy Oddział Gospodarczy, ul. Okólna 37, 87 -100 Toruń, który właśnie takiej kwalifikacji przedmiotowych samochodów dokonał w ramach postępowania prowadzonego w trybie zamówienia publicznego na dostawę:

- 1) samochodów wywrotek dużej ładowności, w ilości 5 sztuk;
- 2) samochodów ogólnego przeznaczenia dużej ładowności, w ilości 30 sztuk.

Przedmiotowe postępowanie toczyło się w roku 2019 (zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 22.01.2019 r. pod numerem 2019/S 015-030771).

W orz. z dnia 1 lipca 2015 r. (KIO 1291/15), Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że „to obowiązkiem zamawiającego jest określenie w ogłoszeniu o zamówieniu i SIWZ jakimi zezwoleniami mają się legitymować wykonawcy ubiegający o udzielenie tego zamówienia. Zamawiający nie ma bowiem prawa oceniać ofert w oparciu o dokumenty, których nie podał w ogłoszeniu o zamówieniu. Dlatego też taka informacja winna być przez niego wprost wyartykułowana”.

Odnosnie ad. 2.

Ponadto, wnosimy o rozważenie przez Zamawiającego zasadności posiadania stosownego doświadczenia adekwatnego do przedmiotu zamówienia. Zgodnie z art. 22d ustawy Prawo zamówień publicznych, *oceniając zdolność techniczną lub zawodową wykonawcy, zamawiający może postawić **minimalne warunki** dotyczące wykształcenia, kwalifikacji zawodowych, **doświadczenia**, potencjału technicznego wykonawcy lub osób skierowanych przez wykonawcę do realizacji zamówienia, **umożliwiające realizację zamówienia na odpowiednim poziomie jakości***. Przytoczony przepis doprecyzowuje kluczową z punktu widzenia zasadę uczciwej konkurencji wyrażonej w art. 7 ustawy. *Postanowieniami w zakresie warunków udziału w postępowaniu zamawiający może spowodować wyeliminowanie wykonawców mogących złożyć ofertę, ale niespełniających wymagań podmiotowych. Tego typu działanie jest dopuszczalne, ale ograniczeniem swobody zamawiającego jest właśnie zasada uczciwej konkurencji. Ma ona zapobiegać stawianiu nadmiernych i nieuzasadnionych wymogów, które utrudniałyby dostęp do zamówienia i tym samym ograniczały albo eliminowały konkurencyjność postępowania. Jednocześnie dużą wagę przykładają do przestrzegania zasady proporcjonalności, nakazującej zamawiającemu podejmować działania i stawiać wymogi adekwatne do przedmiotu i zakresu zamówienia. Jak stwierdziła KIO w wyr. z 5.6.2018 r. (KIO 20/18, niepubl.), zasada proporcjonalności oznacza, iż opisane przez zamawiającego warunki udziału w postępowaniu muszą być uzasadnione wartością*

zamówienia, charakterystyką, zakresem, stopniem złożoności lub warunkami realizacji zamówienia. Przy ocenie proporcjonalności istotne znaczenie mają okoliczności obiektywne (podkreślenie własne), a nie postrzeganie przedmiotu zamówienia przez pryzmat interesu zamawiającego w szybkim i "dającym lepsze gwarancje" przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. W ramach dokonywania oceny czynności zamawiającego pod kątem zachowania zasady proporcjonalności należy zatem brać pod uwagę takie okoliczności, jak przydatność (warunek przydatności) i niezbędność (warunek niezbędności) zastosowanych ograniczeń - do osiągnięcia celów postawionych przez zamawiającego. Ewentualne ograniczenia konkurencyjności postępowania muszą być zastosowane jedynie w takim stopniu, w jakim jest to niezbędne do osiągnięcia celów postawionych przez zamawiającego. Zastosowane środki w ogóle muszą pozwalać na osiągnięcie tych celów, przy czym należy wziąć pod uwagę wymóg, aby cele określone przez zamawiającego były istotniejsze niż skutki zastosowania środków ograniczających konkurencję - tak J. Pieróg, Komentarz do art. 7 ustawy Prawo zamówień publicznych, wyd. 15, Legalis.

W naszej ocenie, dopuszczenie do udziału w postępowaniu powinno być obwarowane posiadaniem doświadczenia oraz potencjału technicznego w realizacji remontów głównych samochodów ciężarowych ogólnego przeznaczenia dużej ładowności.

Mając powyższe na uwadze, wnosimy o skorygowanie Sekcja III pkt. III.1.1) Ogłoszenia o zamówieniu (oraz odpowiadający temu postanowieniu zapis SIWZ) w ten sposób, aby w postępowaniu mogli wziąć udział Wykonawcy, którzy:

„posiadają koncesję w zakresie wytwarzania i obrotu materiałami wybuchowymi, bronią, amunicją oraz wyrobami i technologią o przeznaczeniu wojskowym lub policyjnym”.

oraz

„wykonali w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie - należycie usługi w zakresie remontu głównych samochodów ciężarowych ogólnego przeznaczenia o dużej ładowności (część I-III) oraz średniej ładowności (część IV), których suma odpowiada co najmniej wartości:

Dla I części: 800 000,00 zł

Dla II części: 800 000,00 zł

Dla III części: 800 000,00 zł

Dla IV części: 300 000,00 zł

Jeżeli Wykonawca składa ofertę na kilka części (zadań) jednocześnie, a na potwierdzenie spełnienia warunku posiada jedną usługę (oraz np. poświadczenia), wartość tej usługi winna być nie mniejsza niż łączna kwota, wykonanych usług, wymagana w celu potwierdzenia spełnienia warunku dla części (zadań), na które składana jest oferta.

W/w wymagania powinny być potwierdzone stosownymi dokumentami (odpowiednio - koncesją oraz referencjami).

ODPOWIEDŹ:

W związku z powyższym Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U z 2019 r., poz. 1843)

Wyjaśnia, że:

1. Pojazdy stanowiące przedmiot zamówienia nie są wyrobami o przeznaczeniu wojskowym, lecz pojazdami ogólnego przeznaczenia i nie posiadają w swoim

wyposażeniu elementów koncesjonowanych, dlatego Zamawiający nie jest zobowiązany do postawienia warunku udziału w postępowaniu dotyczącego posiadania koncesji, o której mowa w ustawie z dnia 13 czerwca 2019 r. o wykonywaniu działalności gospodarczej w zakresie wytwarzania i obrotu materiałami wybuchowymi, bronią, amunicją oraz wyrobami i technologią o przeznaczeniu wojskowym lub policyjnym (Dz.U. z 2019, poz. 1214).

2. Każdy Zamawiający ma prawo do podejmowania indywidualnych decyzji w zakresie stawiania warunków udziału w postępowaniu, w tym wymagań dotyczących dokumentowania posiadania stosowanego doświadczenia. Wszelkie decyzje poczynione w tym zakresie mają na celu poszerzenie kręgu Wykonawców nie zaś ograniczenie, jakim skutkowałoby postawienie warunku w postaci opisanej przez wnioskodawcę. W celu weryfikacji Wykonawcy Zamawiający postawił n.w. warunki:

1) posiadania odpowiedniej sytuacji ekonomicznej lub finansowej tj.:

„Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże, że w okresie nie wcześniejszym niż 1 miesiąc przed upływem terminu składania ofert, posiada środki finansowe lub zdolność kredytową w wysokości, co najmniej:

- | | |
|------------------------|--------------------|
| ➤ część I zamówienia | – 1 500000,00 zł, |
| ➤ część II zamówienia | – 1 500 000,00 zł, |
| ➤ część III zamówienia | – 1 500 000,00 zł, |
| ➤ część IV zamówienia | – 400 000,00 zł.” |

2) posiadania zdolności technicznej lub zawodowej

„Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże, że:

- a) system zarządzania jakością wykonawcy jest zgodny z PN-EN ISO 9001:2015,
- b) posiada wdrożony natowski system zapewnienia jakości zgodny z natowskimi publikacjami standaryzacyjnymi zawartymi w AQAP 2131 wyd. C wersja 1.”

3. Załączone do SIWZ Wymagania Eksploatacyjno-Techniczne (*WET*), opracowane zostały przez Szefostwo Służby Czołgowo – Samochodowej IWsp SZ i zawierają wszystkie warunki, jakie postawić ma Zamawiający Wykonawcom w Ogłoszeniu i SIWZ na wykonanie przedmiotowej usługi.

Przewodniczący Komisji Przetargowej

mgr inż. Agnieszka PIORKOWSKA