

Nr sprawy: OR-OC.ZP.271.11.2023

Turek, dnia 21 kwietnia 2023 r.

Dotyczy: **postępowanie o udzielenie klasycznego zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym o wartości mniejszej niż progi unijne, na realizację zadania pn.: „Zakup sprzętu informatycznego i oprogramowania w ramach realizacji projektu grantowego „Cyfrowa Gmina”**

ODPOWIEDZI NA PYTANIA DOTYCZĄCE TREŚCI SWZ ORAZ ZMIANA SWZ

Zgodnie z art. 284 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zmianami), zwanej dalej „ustawą Pzp”, do treści SWZ (Specyfikacji Warunków Zamówienia) wniesione zostało następujące zapytanie:

„Zwracam się z prośbą o odpowiedź na pytanie:

Zamawiający żądając oświadczeń producenta do przedmiotowego przetargu stosuje zapisy niezgodne z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2013 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać Zamawiający od Wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. z 2013 r. poz. 231), ponieważ takie oświadczenie wykracza poza zakres dokumentów tam wskazanych.

Zgodnie z wyrokiem KIO/UZP/1268/09 (...) oświadczenie producenta nie jest dokumentem potwierdzającym spełnianie przez danego Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu (art. 25 ust 1 pkt 1 ustawy PZP), ani potwierdzającym spełnianie przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego (art. 25 ust 1 pkt 2 ww. ustawy). Należy przy tym podkreślić, iż stosowanie do treści art. 25ust 1 zd. 1 ustawy PZP – Zamawiający może żądać wyłącznie tych dokumentów, które potwierdzają spełnianie warunków udziału wykonawcy w postępowaniu oraz wymagań w zakresie oferowanego sprzętu. Tym samym żądanie oświadczenia producenta o wskazanej wyżej treści należy uznać za nieuprawnione.

Zamawiający żądając oświadczeń producenta do przedmiotowego przetargu stosuje zapisy niezgodne z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2013 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać Zamawiający od Wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane (Dz. U. z 2013 r. poz. 231), ponieważ takie oświadczenie wykracza poza zakres dokumentów tam wskazanych. Zgodnie z wyrokiem KIO/UZP/1268/09 (...) oświadczenie producenta nie jest dokumentem potwierdzającym spełnianie przez danego Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu (art. 25 ust 1 pkt 1 ustawy PZP), ani potwierdzającym spełnianie przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego (art. 25 ust 1 pkt 2 ww. ustawy). Należy przy tym podkreślić, iż stosowanie do treści art. 25ust 1 zd. 1 ustawy PZP – Zamawiający może żądać wyłącznie tych dokumentów, które potwierdzają spełnianie warunków udziału wykonawcy w postępowaniu oraz wymagań w zakresie oferowanego sprzętu. Tym samym żądanie

Nr sprawy: OR-OC.ZP.271.11.2023

oświadczenia w tym przypadku sformułowane jako „autoryzacja” producenta, oświadczenie producenta komputera o nie wywiązywaniu się z obowiązków gwarancyjnych. Wykonawca przypomina, że postępowania przetargowe jest prowadzone pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, a nie pomiędzy Zamawiającym, Wykonawcą i podmiotem trzecim, jakim jest producent – czyli inną firmą prywatną. Producent, firma prywatna, nie jest zobligowana do wystawiania oświadczeń każdemu, kto o nie poprosi. Może się okazać, że przedmiotowe postępowanie przetargowe wygra firma z najdroższą ofertą, tylko dlatego, że przedstawiła odpowiednie oświadczenie producenta. Dodatkowo, Zamawiający pozostając przy obecnych zapisach specyfikacji naraża się na kontrolę postępowania przez odpowiednie instytucje w przyszłości, co może nawet skutkować nałożeniem kar finansowych na projekt, który Zamawiający prowadzi. Dlatego też wnosimy o wykreślenie (wszędzie tam gdzie zostało wymienione wymaganie dostarczenia oświadczenia producenta) wymogu oświadczeń producenta, czy podmiotu trzeciego, nie biorącego udziału w postępowaniu, z przedmiotowego postępowania przetargowego. Dodatkowo, zgodnie z rekomendacjami prezesa UZP z 2010 roku Zamawiający może stosować takie zapisy: np.: „Serwis urządzeń musi być realizowany przez producenta lub autoryzowanego partnera serwisowego producenta —wymagane oświadczenie Wykonawcy potwierdzające, że serwis będzie realizowany przez Producenta lub autoryzowanego partnera serwisowego producenta (należy dołączyć do oferty)”. Należy przedstawiać oświadczenie Wykonawcy, a nie przedstawiać autoryzację, czyli oświadczenie producenta. Dodatkowo, prosimy o zapoznanie się z informacją o wyniku kontroli doraźnej o oznaczeniu UZP/DKUE/KD/24/14, w której jasno stwierdzono, że takie same zapisy jak w przedmiotowej specyfikacji są sprzeczne z ustawą PZP i ograniczają konkurencję”.

Odpowiedź Zamawiającego:

Zamawiający nie zmienia zapisów SWZ w opisanym wyżej zakresie.

Przytoczone Rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 lutego 2013 r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane utraciło moc obowiązującą z dniem 28 lipca 2016 r. i stanowi akt wykonawczy do nieobowiązującej ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo Zamówień Publicznych.

Obecnie obowiązującym aktem prawnym jest Rozporządzenie Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy (Dz. U. z 2020 r., poz. 2415). Rozporządzenie to nie dotyczy jednak oświadczeń producenta, o których mowa w zapytaniu, ponieważ oświadczenia te nie są dokumentami składanymi przez wykonawcę w celu potwierdzenia braku podstaw wykluczenia wykonawcy z udziału w postępowaniu lub w celu potwierdzenia spełnienia przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu. Oświadczenia te stanowią bowiem przedmiotowe środki dowodowe, których Zamawiający żąda na podstawie art. 106 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2020 r. - Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp.

Nr sprawy: OR-OC.ZP.271.11.2023

Opisane w SWZ oświadczenia producenta stanowią potwierdzenie, że oferowany sprzęt komputerowy spełnia określone przez Zamawiającego wymagania. Żądane oświadczenia są dla Zamawiającego niezbędne jako materiał dowodowy potwierdzający wysoką jakość wykonania urządzeń, ich możliwie najprostszą obsługę, jak i późniejsze wsparcie serwisowe w przypadku awarii. Zamawiający na polskim rynku zna co najmniej kilku ogólnosiwiatowych producentów takich urządzeń, toteż w żaden sposób nie ogranicza grona potencjalnych wykonawców.

Ponadto zamawiający zaznacza, iż zgodnie z art. 106 ust. 3 ustawy Pzp zaakceptuje równoważne przedmiotowe środki dowodowe, jeśli będą potwierdzać, że oferowany sprzęt komputerowy spełnia określone wymagania.

Na podstawie art. 286 ust. 1 oraz w związku z art. 284 ust. 3 ustawy Pzp, Zamawiający zmienia SWZ w zakresie:

1) **terminu związania ofertą (pkt 9 SWZ):**

Jest: „9.1. Wykonawca pozostaje związany złożoną ofertą do dnia 23 maja 2023 r.”

*Winno być: „9.1. Wykonawca pozostaje związany złożoną ofertą **do dnia 25 maja 2023 r.**”*

2) **terminu składania i otwarcia ofert (pkt 12 SWZ):**

Jest:

1) *„12.6. Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy złożyć w terminie do dnia 24 kwietnia 2023 r. do godz. 10:30”;*

2) *„12.8. Otwarcie ofert nastąpi niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert tj. w dniu 24 kwietnia 2023 r. o godz. 10:35 poprzez odszyfrowanie ofert wczytanych na Platformę”.*

Winno być:

1) *„12.6. Ofertę wraz z wymaganymi dokumentami należy złożyć w terminie **do dnia 26 kwietnia 2023 r. do godz. 10:30**”;*

2) *„12.8. Otwarcie ofert nastąpi niezwłocznie po upływie terminu składania ofert, nie później niż następnego dnia po dniu, w którym upłynął termin składania ofert tj. w dniu **26 kwietnia 2023 r. o godz. 10:35** poprzez odszyfrowanie ofert wczytanych na Platformę”.*

Pozostałe zapisy SWZ pozostają bez zmian

Wójt Gminy Turek

/-/ Karol Mikołajczyk