

DZP.271.5.2022-6

Bielsko-Biała dn. 14.02.2022 r.

**Dotyczy: przetargu na świadczenie usługi transportu sanitarnego i transportu krwi dla potrzeb Beskidzkiego Centrum Onkologii – Szpitala Miejskiego im. Jana Pawła II w Bielsku - Białej (znak sprawy: DZP.271.9.2022).**

Uprzejmie informujemy, iż do siedziby Zamawiającego wpłynęły zapytania do SWZ o treści :

**Pytanie 17:**

Jeżeli Zamawiający unika odpowiedzi na zadane pytania proszę o odpowiedź na kolejne: 1) ile średnio dziennie transportów jest wykonywane ? W oparciu o rok 2021 , Zamawiający powinien dysponować takimi Danymi i proszę o odpowiedź.

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że wbrew stanowisku Wykonawcy nie unika odpowiedzi na zadane pytanie. Zamawiający wskazuje, że dysponuje danymi dotyczącymi średniej liczby wykonywanych dziennie transportów, wartości brutto realizowanej aktualnie usługi oraz liczby samochodów, którymi usługa jest realizowana, jednak nie jest ani zobowiązany, ani uprawniony do udzielenia żądanych informacji w trybie art. 135 PZP, bowiem podanie tych informacji nie stanowi wyjaśnienia treści SWZ.

Zgodnie z art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (dalej: pzp) Wykonawca może zwrócić się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji warunków zamówienia. Wskazujemy, że celem przepisu przewidującego możliwość złożenia wniosku o wyjaśnienia treści SWZ jest uszczegółowienie, doprecyzowanie opisu zawartego w SWZ w stosownym zakresie. Udzielenie wyjaśnień nie może zatem prowadzić do udzielania innych informacji, dodawania przez zamawiającego nowych wymagań wobec wykonawców na ich żądanie czy też do negocjowania treści umowy.

Jak wynika z nauki prawa:

1. „Wyjaśnienie specyfikacji polega na przekazaniu informacji opartych na danych w niej zawartych, zamawiający pomaga wykonawcy, zbierając niejako informacje z różnych elementów specyfikacji, zestawia je w sposób syntetyczny, bardziej zrozumiały i przejrzysty dla wykonawcy. Uzupełnienie specyfikacji to oparcie odpowiedzi na nowych danych, których w pierwotnym opracowaniu nie było.” (E. Wiktorowska [w:] A. Gawrońska-Baran, A. Wiktorowski, P. Wójcik, E. Wiktorowska, Prawo zamówień publicznych. Komentarz aktualizowany, LEX/el. 2021, art. 135.)

2. „W sytuacji, gdy wykonawca poweźmie wątpliwości co do treści specyfikacji, przysługuje mu uprawnienie do żądania od zamawiającego złożenia wyjaśnień, które pozwalają na ustalenie woli zamawiającego zawartej w danym postanowieniu specyfikacji. Zapytania mogą dotyczyć każdego elementu specyfikacji, w tym opisu przedmiotu zamówienia, warunków udziału w postępowaniu, podmiotowych i przedmiotowych środków dowodowych, postanowień umowy itd.” (M. Stachowiak [w:] W. Dzierżanowski, Ł. Jaźwiński, J. Jerzykowski, M. Kittel, M. Stachowiak, *Prawo zamówień publicznych. Komentarz*, Warszawa 2021, art. 135.)

Celem instytucji wskazanej w art. 135 ust.1 pzp jest jedynie dokonywanie wyjaśnień SWZ, tymczasem pytanie Wykonawcy sprowadza się w istocie do niedopuszczalnego w rozumieniu art. 135 ust. 1 pzp żądania od Zamawiającego informacji, które nie są w żadnym stopniu bezpośrednio związane z treścią SWZ, ale dotyczą realizacji aktualnie obowiązującej umowy, której postanowienia ukształtowano w oparciu o odmienne treściowo dokumenty zamówienia z zakończonego już postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Uwzględniając powyższą argumentację Zamawiający wskazuje, że udostępniając Wykonawcom średnią liczbę wykonywanych dziennie transportów nie wyjaśni i nie doprecyzuje żadnego postanowienia SWZ czy załącznika do SWZ.

Ponadto należy wskazać, że:

1. informacja ta nie będzie miała wpływu na formułowanie oferty ani szacowanie wartości wynagrodzenia, a Zamawiający w formularzu asortymentowo-cenowym jednoznacznie i precyzyjnie wskazał przewidywane wartości istotne dla określenia zakresu i wielkości realizowanego zamówienia;
2. odpowiedzi udzielone w trybie udzielania wyjaśnień treści SWZ stanowią integralną część SWZ, które kompleksowo stanowi zbiór informacji służących formułowaniu oferty, dlatego Zamawiający udzielając żądanej informacji o średniej dziennej liczbie wykonywanych aktualnie transportów czy liczbie pojazdów, którymi obecnie realizowana jest usługa, nie tylko naruszyłby przepis art. 135 ust. 1 pzp (wykraczając poza jego zakres), ale wprowadziłby do SWZ dane mogące istotnie utrudnić Wykonawcom sporządzenie prawidłowej oferty na potrzeby realizacji tego konkretnego zamówienia publicznego.

Jak wynika z orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej:

1. "Wyjaśnić można treść czegoś co istnieje, dodanie nowej możliwości nie jest wyjaśnieniem, lecz zmianą SIWZ, która powinna powodować zmianę jego postanowień" (wyrok KIO z 28.3.2011 r., sygn. akt KIO 545/11).
2. Wyjaśnienie nie może stanowić podstawy wprowadzenia innego wymagania niż zawarte w treści SIWZ. Udzielenie wyjaśnień rozbieżnych z pierwotną treścią SIWZ wykracza poza możliwość wynikającą z treści przepisu art. 38 ust 2 PrZamPubl" (wyrok KIO z 6.5.2011 r., KIO 836/11, Legalis).

Sąd Apelacyjny w Białymstoku w wyroku z dnia 25 września 2017 r. sygn. akt I ACa 245/17 wskazał, że "W przypadku umów zawieranych w reżimie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (t.j. *Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 ze zm.*), ograniczeń doznaje zasada wolności kontraktowej, gdyż treść umowy nie podlega negocjacom. Zamówienie przygotowuje i przeprowadza zamawiający.



*Jedynym uprawnieniem osoby ubiegającej się o udzielenie zamówienia w trybie przetargu nieograniczonego jest zwrócenie się na podstawie art. 38 ww. ustawy do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Celem tej instytucji jest usunięcie wątpliwości, doprecyzowanie i uszczegółowienie oświadczenia woli zamawiającego. Przyjmuje się nawet, że udzielone wyjaśnienia stanowią rodzaj wykładni autentycznej zamawiającego."*

Z nauki prawa wynika natomiast, że "z uwagi na różną praktykę w zakresie stosowania przepisów dotyczących wyjaśniania SIWZ należy zauważyć dwie rzeczy:

1. *przepis ten dotyczy tylko wyjaśniania siwz; nie powinien więc być podstawą do wyjaśniania innych dokumentów, np. treści ogłoszenia;*
2. *przepis pozwala na wyjaśnianie jedynie wątpliwości związanych z treścią siwz; nie powinno więc na jego podstawie domagać się wprowadzenia zmian do specyfikacji, polemizować z treścią jej zapisów na innej drodze niż odwołanie czy też zadawać zamawiającemu pytania związane wprawdzie z postępowaniem, ale niebędące treścią siwz."*

(J. Pieróg, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. Wyd. 15, Warszawa 2019, M. Sieradzka (red) Prawo zamówień publicznych. Komentarz, wyd. 1, 2018, P. Granecki, Prawo zamówień publicznych. Komentarz. Wyd. 5, Warszawa 2016)."

Wprawdzie w określonym zakresie przytoczone powyżej orzecznictwo i poglądy nauki prawa zostały sformułowane na gruncie poprzednio obowiązującego stanu prawnego, niemniej z uwagi na tożsamość instytucji wyjaśniania treści SWZ na gruncie art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych i art. 135 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych, mają zastosowanie również do aktualnych przepisów pzp.

Uwzględniając powyższe Zamawiający podtrzymuje wyrażone wcześniej stanowisko, zgodnie z którym zadane przez Wykonawcę pytania nie dotyczą wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Równocześnie Zamawiający informuje o zmianie terminu składania ofert, który upływa w dniu 17.02.2022 r. godz.10:00 oraz otwarcia ofert, które odbędzie się w dniu 17.02.2022 r. godz. 10:30.

Z-CA DYREKTORA  
ds. Techniczno-Administracyjnych  
Beskidzkiego Centrum Onkologii - Szpitala Miejskiego  
Im. Jana Pawła II w Bielsku-Białej  
mgr inż. Grzegorz Kubica



