

## **Pytania i odpowiedzi na zadane pytania do postępowania na dostawę, montaż i uruchomienie instalacji fotowoltaicznej na oczyszczalni ścieków w Gostyniu**

### Pytanie nr 3.

Witam, Proszę o wyjaśnienie treści SWZ w pkt VII.2 Podany zakres inwestycji wyklucza możliwość zrealizowania jej w podanym przez Zamawiającego terminie 150 dni od daty podpisania umowy. Sam proces administracyjny ciężko będzie zamknąć w wyznaczonym okresie. Proszę o wyjaśnienie w jaki sposób Zamawiający obliczył ten termin oraz czy zakłada jego przedłużenie.

### Odpowiedź:

Termin realizacji zamówienia Zamawiający określił na podstawie analizy realizacji zadań o podobnym zakresie. Zamawiający przewiduje wydłużenie terminu wykonania zadania z powodów niezależnych od Wykonawcy związanych z procedurami administracyjnymi.

### Pytanie nr 4.

Proszę o uzasadnienie obiektywnych potrzeb Zamawiającego związanych z ograniczeniem konkurencji. Prosimy o uzasadnienie projektanta w tym zakresie oraz o informację, czy projektant złożył oświadczenie, o którym mowa w art. 17 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych oraz czy jest osobą wpisaną do protokołu postępowania jako autor opisu przedmiotu zamówienia. Informujemy również o tym, że niezależnie, czy projektant jest osobą wpisaną do protokołu postępowania jako autor opisu przedmiotu zamówienia – osobami odpowiedzialnymi z tytułu dyscypliny finansów publicznych są pracownicy Zamawiającego oraz Kierownik Zamawiającego. Prosimy również o informację, czy projektant bądź osoba, która przygotowywała opis przedmiotu zamówienia, przeprowadziła z ramienia Zamawiającego dialog techniczny o którym mowa w art. 31a ustawy Prawo zamówień publicznych. W przypadku, gdy nie przeprowadziła – proszę o wyjaśnienie skąd czerpała informację w zakresie opisu przedmiotu zamówienia. Należy podkreślić, że jednym z najważniejszych obowiązków Zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego jest prawidłowe określenie przedmiotu zamówienia. Zgodnie z ds. 29 ust. 2 ustawy Pzp przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję. Z przepisem tym koresponduje treść ds. 7 ust. 1 Pzp, na podstawie którego zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. Zasada wyrażona w ds. 7 ust. 1 tj. zasada uczciwej konkurencji i równego traktowania jest uważana za podstawową zasadę na gruncie prawa zamówień publicznych. Orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej oraz sądów okręgowych potwierdza, że ograniczenie uczciwej konkurencji poprzez opisanie przedmiotu zamówienia jest co do zasady niedopuszczalne, z wyjątkiem przypadków, gdy opisanie przedmiotu zamówienia wynika z obiektywnych potrzeb Zamawiającego (przykładowo – Wyrok KIO 416/13 z dnia 11 marca 2013r., Lex Polonica nr 5407726). Zgodnie z jednolitym orzecznictwem – to na Zamawiającym ciąży ciężar udowodnienia, że ograniczenie konkurencji wynika z jego obiektywnych potrzeb – przykładowo – w wyroku z dnia 14 stycznia 2013r. KIO/2888/12 Krajowa Izba Odwoławcza wskazała, że Zamawiający ma prawo ograniczyć konkurencyjność postępowania na usługi wysoce specjalistyczne, czy spełniające podwyższone standardy, ale wyłącznie w sytuacji, gdy wykaże, że jest to uzasadnione jego obiektywnymi potrzebami. Podkreślenia wymaga, że zarówno osoba opisująca przedmiot zamówienia, jak również Kierownik Zamawiającego – podlegają odpowiedzialności na podstawie art. 17 ust. 1 pkt 1 ustawy z dnia 17 grudnia 2004r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych. „Przedmiot

zamówienia powinien być opisany w sposób zbiektywizowany, jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszelkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, w szczególności niedozwolone jest takie precyzowanie przedmiotu zamówienia, które eliminowałoby z postępowania określonych wykonawców lub stwarzałoby innym pozycję uprzywilejowaną” (E. Kowalczyk – Przegląd czynów naruszenia dyscypliny finansów publicznych” Warszawa, 2005, s. 42. Reasumując – w sytuacji, gdy Zamawiający nie będzie w stanie odpowiedzieć na przedmiotowe pytanie podając rzetelne uzasadnienie nie dopuszczenia konstrukcji montażowych do paneli PV wykonanych w technologii kompozytowej – może on podlegać dyscyplinie finansów publicznych oraz podlegać odpowiedzialności z tytułu niegospodarności w sytuacji gdy okaże się, że zamawiane konstrukcji są wadliwe. Informujemy również, że dopuszczenie konstrukcji montażowych kompozytowych nie wywoła konieczności zmiany ofert u wykonawców zaś ewentualna zmiana przez takie dopuszczenie nie będzie skutkowałą przesunięciem inwestycji w czasie. Należy podkreślić w szczególności, że elementy te nie wchodzą w zakres koniecznych uzgodnień czy decyzji, które Zamawiający ma obowiązek podejmować w tym zakresie.

Odpowiedź:

Zamawiający jest zamawiającym sektorowym i realizuje zamówienia na podstawie Regulaminu zamówień obowiązującego w Spółce.

Zamawiający przedmiot zamówienia opisał w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Opis zamówienia w żaden sposób nie utrudnia uczciwej konkurencji.

System konstrukcji instalacji naziemnych wykonanych ze stali nierdzewnej oraz aluminium jest powszechnie stosowanym rozwiązaniem i ogólnodostępnym i nie ogranicza w żaden sposób konkurencji i nie stwarza innym oferentom pozycji uprzywilejowanej (nie wskazuje na konkretny produkt, znaki towarowe, patenty lub pochodzenie).