

ODPOWIEDZ NA PYTANIE

Informuję, iż w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest zakup i dostarczenie sprzętu komputerowego dla szkół będących uczestnikami projektu „Niebo nad Astrobazami – rozwijamy kompetencje kluczowe uczniów”, wpłynęło pytanie:

1. Czy Zamawiający wykreśli zapis dotyczący oświadczenia producenta?

Producent w żadnym razie nie jest stroną w postępowaniu przetargowym.

Wobec powyższego producent może uznaniowo podchodzić do wydawania oświadczeń poszczególnym wykonawcom, co w konsekwencji może skutkować naruszeniem bezstronności postępowania przetargowego.

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. 25 ust 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. 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.

W związku z w/w zapisem informujemy, że prawny regulujący w Polsce sposób udzielania zamówień publicznych oraz prawa i obowiązki stron biorących udział w tych postępowaniach jest Prawo Zamówień Publicznych. Ustawa ta powstała w zgodzie z rozporządzeniami i dyrektywami Parlamentu Europejskiego i określa zasady i tryb udzielania zamówień publicznych, środki ochrony prawnej, kontrolę udzielania zamówień publicznych oraz organy właściwe w sprawach uregulowanych w ustawie. Podstawowe dokumenty Unii Europejskiej regulujące kwestię udzielania zamówień Publicznych to Dyrektywa 2004/18/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 31.03.2004 r. w sprawie koordynacji procedur udzielania zamówień Publicznych na roboty budowlane, dostawy i usługi, Dyrektywa 2004/17AA/E Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 31.03.2004 r. koordynująca

procedury udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach Gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych oraz dyrektywa 2007/66/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dn. 11.12.2007 r. zmieniająca dyrektywy Rady 89/665/EWG w zakresie poprawy skuteczności procedur odwoławczych w dziedzinie udzielania zamówień publicznych.

Podstawowe zasady udzielania zamówień publicznych:

- 1. Zakaz dyskryminacji dostawców lub wykonawców ze względu na kraj ich pochodzenia.*
- 2. Obowiązek informowania o zamiarze udzielenia zamówienia poprzez publikację ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym wspólnoty Europejskiej.*
- 3. Nakaz równego traktowania wszystkich uczestników postępowania.*
- 4. Przejrzystość postępowania wyrażająca się w obowiązku informowania przez zamawiającego o następujących decyzjach podjętych przez niego w danym postępowaniu: odrzuceniu oferty, wykluczeniu wykonawcy, udzieleniu zamówienia.*
- 5. Wybór oferty najkorzystniejszej (najniższa cena lub oferta najkorzystniejsza ekonomicznie).*
- 6. Możliwość zaskarżenia decyzji zamawiających przez dostawców lub wykonawców.*

Informujemy, że producent sprzętu tak jak i przedstawiciel producenta nie jest stroną w przedmiotowym postępowaniu a Zamawiający może żądać dokumentów tylko i wyłącznie od Wykonawcy. Zgodnie bowiem z art. 2 pkt. 11 ustawy Pzp, wykonawca to osoba fizyczna, osoba prawna albo jednostka organizacyjna nie posiadająca osobowości prawnej, która ubiega się o udzielenie zamówienia publicznego, złożyła ofertę lub zawarła umowę z sprawie zamówienia publicznego. Ponadto należy zaznaczyć, że taki zapis w znaczny sposób ogranicza uczciwą konkurencję, gdyż w praktyce polega to na tym, że to producent bądź jego przedstawiciel decyduje o tym, któremu wykonawcy takie oświadczenie wystawić, a któremu nie.

Powyższe zapisy naruszają przepisy art. 7 ust. 1 ustawy Pzp poprzez przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób nie zapewniający uczciwej konkurencji oraz równego traktowania Wykonawców, naruszają również art. 22 ust. 2 ustawy Pzp poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w sposób utrudniający uczciwą konkurencję oraz art. 29 ust. 1 i 2 ustawy pzp poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję.

W związku z powyższym wnosimy o dokonanie zmian w SIWZ i opisie przedmiotu zamówienia. Zmiana treści umożliwi przeprowadzenie postępowania w sposób zapewniający przestrzeganie przepisów ustawy Pzp.

Odp. Zamawiający informuje, że zmienia w OPZ zał. 4 do SIWZ zapisy dotyczące gwarancji dla:

- a) pkt. 1. Przenośny komputer dla ucznia, wraz z oprogramowaniem lub inne urządzenie mobilne mające funkcje komputera-urządzenia wyposażone w zainstalowany system operacyjny 210 szt. (po 15 szt. na każdą szkołę);**
- b) pkt. 2. Przenośny komputer dla nauczyciela wraz z oprogramowaniem lub inne urządzenie mobilne mające funkcje komputera-urządzenia wyposażone w zainstalowany system operacyjny 14 szt.**

Jednocześnie informujemy, że w OPZ zał. 4 do SIWZ w pkt. 4 drukarki określony został format wydruku – A4.

W załączniku przesyłam zmodyfikowany OPZ załącznik nr 4 do SIWZ w zakresie podanym powyżej.

W związku z udzielonymi odpowiedziami termin składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian.

Sekretarz Komisji Przetargowej

/-/ Dorota Jarzęczka