



**ZAMAWIAJĄCY:**

**Gmina Pelplin**  
**Plac Grunwaldzki 4**  
**83-130 Pelplin**  
**NIP: 593-10-05-137**  
**REGON: 191675333**

Nr konta bankowego: 62 8342 0009 2000 0358 2000 0004

**Strona internetowa zamawiającego: [www.bip.pelplin.pl](http://www.bip.pelplin.pl)**

Pelplin, dnia 13.06.2023 r.

Postępowanie prowadzone w trybie podstawowym bez negocjacji

**„Dowóz i odwóz dzieci z terenu Gminy Pelplin do i ze szkół i placówek szkolno-wychowawczych na podstawie zakupu biletów miesięcznych w roku szkolnym 2023/2024 wraz z opieką nad dziećmi podczas dowozu”**

Na podstawie art. 284 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z zm.) zamawiający udziela odpowiedzi na wniosek złożony do treści SWZ:

**Wniosek Wykonawcy:**

Niniejszym wnoszę o usunięcie ewentualnie zmianę warunku udziału w postępowaniu zawartym w punkcie VIII.2.,2B SWZ określającego, że:

„O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają warunki dotyczące: uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, o ile wynika to z odrębnych przepisów: Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże, posiadanie zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych obejmujących trasy wskazane w harmonogramie stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ”, a tym samym wnoszę też o zmianę punktu X.3.2 SWZ określającego podmiotowy środek dowodowy w postaci zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych obejmujących trasy wskazane w harmonogramie stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ.

Nieprawidłowość dotyczy żądania przez Zamawiającego posiadania przez wykonawcę na dzień złożenia oferty zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach regularnych linii przewozów na wszystkie miejscowości, z których dowożone są dzieci i przedłożenia aktualnych na dzień złożenia podmiotowych środków dowodowych w postaci zezwoleń na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych obejmujących trasy wskazane w harmonogramie stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ.

Powyższy warunek udziału w postępowaniu narusza przede wszystkim podstawowy obowiązek Zamawiającego określony w art. 16 Prawa zamówień publicznych nakazujący Zamawiającemu przygotowanie i

przeprowadzenie postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. Zauważyć wypada, że na dzień złożenia ofert tj. 12 czerwca 2023 r. warunek powyższy jest możliwy do spełnienia wyłącznie przez wykonawcę, który aktualnie w roku 2023 r. realizuje usługę dowozu dzieci z terenu Gminy Pelplin do i ze szkół i placówek szkolno-wychowawczych gminy Pelplin.

Zezwolenie na regularne przewozy osób uzyskuje się na wniosek złożony do właściwego organu w trybie postępowania administracyjnego, a więc wiadomym jest, że czas uzyskania takiego zezwolenia wynosi do jednego miesiąca, a w uzasadnionych przypadkach może ulec przedłużeniu. Biorąc pod uwagę termin publikacji ogłoszenia tj. 31 maja 2023 r., a termin składania ofert tj. 12 czerwca 2023 r. (1,5 tygodnia, a tak naprawdę tylko 6 dni roboczych) **to żaden z potencjalnych wykonawców nie jest w stanie spełnić powyższego warunku udziału w postępowaniu, oprócz wykonawcy, który aktualnie realizuje dowozy uczniów na terenie Gminy.** W związku z tym, powyższy warunek określony przez Zamawiającego narusza zasady zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. W tym miejscu należy odnieść się do stanowiska KIO wyrażonego wyroku z dnia 19 kwietnia 2022 r., KIO 882/22 zgodnie, z którym: "Co do zasady, każdy warunek podmiotowy prowadzi do ograniczenia dostępu do wzięcia udziału w postępowaniu. Niemniej, ograniczenia takie są dopuszczalne w granicach zachowania zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców i proporcjonalności warunku do jego celu - co wynika z konieczności zachowania zasad naczelných określonych w art. 16 pkt 1 i 3 p.z.p., przy braku ograniczenia możliwości złożenia oferty wykonawcom, którzy są w stanie należyście wykonać zamówienie. O ustanowieniu warunku podmiotowego w sposób, który mógłby utrudnić uczciwą konkurencję, można mówić wówczas, gdy zostanie on określony na tyle rygorystycznie, że nie będzie to uzasadnione potrzebami zamawiającego, specyfiką wykonania zamówienia, czy też konieczne do wyłonienia wykonawcy zdolnego do należytego zrealizowania umowy. Nieproporcjonalny warunek udziału w postępowaniu to wprowadzenie ograniczenia w dostępie do przetargu, które jest nieuzasadnioną barierą - nie zaś wymogiem koniecznym do osiągnięcia zakładanego celu zamówienia - pomijając konieczność zapewnienia symetrii pomiędzy interesem zamawiającego w uzyskaniu rękojmi należytego wykonania zamówienia a interesem wykonawców, którzy przez sformułowanie nadmiernych wymagań mogą zostać bezpodstawnie wyeliminowani z udziału w postępowaniu".

Dodać trzeba, że termin rozpoczęcia realizacji usługi dowozu uczniów został określony na dzień od 01 września 2023 r., a więc nie jest konieczne ani uzasadnione posiadanie zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób obejmujących wszystkie miejscowości określone w SWZ na dzień składania oferty. W związku z powyższym, wnoszę o usunięcie opisanego wyżej warunku udziału w postępowaniu ewentualnie o jego zmianę. Zauważyć należy, że wystarczającym na potrzeby przedmiotowego postępowania byłoby określenie warunku polegającego na zobowiązaniu się Wykonawcy składającego ofertę do posiadania przed podpisaniem umowy lub przed rozpoczęciem realizacji umowy, zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach regularnych linii przewozów na wszystkie miejscowości, z których dowożone są dzieci. Zaznaczyć należy, że takie postanowienia i zasady są praktykowane przez inne Gminy w ramach podobnych postępowań.

### **Stanowisko Zamawiającego:**

1. Zamawiający nie przychyli się do wniosku o usunięcie bądź zmianę warunku określonego w SWZ rozdział VIII.2.2B tj. Wykonawca spełni warunek, jeżeli wykaże, posiadanie zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych obejmujących trasy wskazane w harmonogramie stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ.
2. Zamawiający nie przychyli się do wniosku o usunięcie bądź zmianę określonych w rozdziale X.3.2 SWZ wymaganych podmiotowych środków dowodowych w postaci zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych obejmujących trasy wskazane w harmonogramie stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ.

Jednym z warunków do spełnienia przez wykonawcę, jaki określił Zamawiający jest posiadanie na dzień składania ofert zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych obejmujących trasy wskazane w harmonogramie stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ. Postawiony przez Zamawiającego warunek, znajduje się w katalogu dokumentów jakich może żądać zamawiający od wykonawców na potwierdzenie posiadania uprawnień niezbędnych do świadczenia określonych usług, treść 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 „ § 7. [Dokumenty potwierdzające uprawnienia uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej]

*1. W celu potwierdzenia spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu dotyczących wymaganych uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, zamawiający może żądać zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej.*

*2. W przypadku zamówień na usługi, w celu potwierdzenia spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu dotyczących wymaganych uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, zamawiający może żądać:*

***1) odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub potwierdzenia wpisu do rejestru działalności regulowanej, jeżeli ich posiadanie jest niezbędne do świadczenia określonych usług w kraju, w którym wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania;”***

Powyższy warunek jest zatem proporcjonalny i zgodny z przedmiotem zamówienia (art. 16 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych).

Odnosnie kwestionowania, że niniejsze postępowanie prowadzone jest w sposób niezgodny z art. 16 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, tj. nieuczciwa konkurencja i nierówne traktowanie wykonawców, Zamawiający przypomina, że niniejsze postępowanie zostało opublikowane w dniu 31 maja 2023 r. a termin otwarcia ofert został wyznaczony na dzień 12 czerwca 2023 r. (to jest pełne 11 dni, nie licząc dnia publikacji i otwarcia ofert). Zgodnie z treścią art. 283 ustawy Prawo zamówień publicznych, minimalny termin na przygotowanie i złożenie ofert przy **usługach wynosi 7 dni** od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień publicznych.

Wyznaczenie terminu na złożenie oferty dłuższego niż 7 dni świadczy, że Zmawiający prowadzi postępowania z myślą o wszystkich potencjalnych wykonawcach chcący wziąć udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego.

Podkreślić tutaj należy również, że w dniu 7 czerwca 2023 r. Zamawiający Zamieścił na stronie prowadzonego postępowania komunikat publiczny, skierowany do wszystkich potencjalnych Wykonawców, że wnioski o zezwolenie, na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych (warunek określony w SWZ rozdział VIII pkt 2. 2) lit. B "zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych obejmujących trasy wskazane w harmonogramie stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ") **wydawane są w naszym urzędzie w terminie 5 dni roboczych od złożenia kompletnego i prawidłowego wniosku.**

Treść komunikatu z dnia 7 czerwca 2023 r.

*„Do wszystkich Wykonawców ubiegających się o zamówienie, informuję, że wnioski o zezwolenie, na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych (warunek określony w SWZ rozdział VIII pkt 2. 2) lit. B "zezwolenia na wykonywanie regularnych przewozów osób w krajowym transporcie drogowym w ramach linii regularnych obejmujących trasy wskazane w harmonogramie stanowiącym załącznik nr 8 do SWZ") wydawane są w naszym urzędzie w terminie 5 dni roboczych od złożenia kompletnego i prawidłowego wniosku.”*

W związku z powyższym komunikatem Zamawiający chcąc zapewnić jak największą konkurencyjność dokonał zmiany składania ofert, wydłużając termin do dnia 19 czerwca 2023 r. godzina 10:00.

Jednocześnie Zamawiający podkreśla, że wywiązuje się z obowiązku art. 23 ust. 1, 2 i 3 ustawy Prawo zamówień publicznych. A tym samym w dniu 10 stycznia 2023 r. w Biuletynie Zamówień Publicznych jak i Biuletynie Informacji Publicznej został opublikowany plan postępowań o udzielenie zamówienia publicznego na 2023 r. Pod pozycją nr 1.3.1. znajduje się przedmiotowe postępowanie. Plan postępowań ma na celu poinformowanie potencjalnych wykonawców o przedmiocie i terminie ewentualnego ubiegania się o zamówienie. Przedmiotowe postępowanie jest zamówieniem powtarzającym się okresowo (corocznie). Na stronie zamawiającego dostępne są postępowania z lat ubiegłych, na podstawie, których wykonawca ma możliwości wcześniejszego przygotowania się do planowanych postępowań. Podkreślenia również, wymaga fakt, że w planie postępowań, przedmiot zamówienia został również opisany w sposób stwierdzający, że planowane zamówienie będzie odbywało się na zasadach dowozów linii regularnych tj. Dowóz i odwóz dzieci z terenu Gminy Pelplin do i ze szkół, placówek szkolno-wychowawczych na podstawie zakupionych biletów miesięcznych w roku szkolnym 2023/2024.

Reasumując, plan postępowań, 19 dniowy termin składania ofert oraz komunikat Zamawiającego z dnia 7 czerwca 2023 r., zezwolił na udział w konkurencyjnym postępowaniu wszystkim wykonawcom, przy zachowaniu równego traktowania.

W związku z powyższym, twierdzenie przez wykonawcę, że przedmiotowe postępowanie prowadzone jest bez zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania jest bezzasadne.

Z upoważnienia Kierownika Zmawiającego