

Warszawa dnia, 27.05.2020 r.

Dotyczy postępowania na: sukcesywne dostawy artykułów spożywczych dla Mazowieckiej Instytucji Gospodarki Budżetowej Mazovia w podziale na XX części. Numer sprawy 2/02/2020/D

WYJAŚNIENIA do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia

Zamawiający: Mazowiecka Instytucja Gospodarki Budżetowej MAZOVIA ul. Kocjana 3, 01-473 Warszawa, tel. (22) 328 60 01; fax. (22) 328 60 50 www.igbmazovia.pl informuje, że Wykonawca zwrócił się o wyjaśnienie treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia.

Zamawiający - na podstawie art. 38 ust. 1 - 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), zwaną dalej „Pzp” - wyjaśnia:

Pytanie nr 1:

Czy wykonawca może legitymować się doświadczeniem zdobytym adekwatnie do dostaw sukcesywnych objętych przedmiotem zamówienia, tj. w ramach każdej z 2 dostaw, o których mowa w rozdziale V SIWZ - Warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków, pkt 1.3. Zdolność techniczna i zawodowa (doświadczenie), wykazać realizację dostaw sukcesywnych dla danego zamawiającego w przywołanym okresie referencyjnym?

Z uwagi na charakter zamówienia - dostawy sukcesywne - bez znaczenia pozostaje czy dane dostawy sukcesywne były realizowane dla danego zamawiającego na podstawie jednej umowy, dwóch czy odrębnych umów na pojedyncze dostawy sukcesywne (zamawiający prywatnie nie muszą udzielać łącznie zamówień po przeprowadzonym przetargu). Skoro przedmiotem zamówienia jest realizacja dostaw sukcesywnych, również warunek musi być w tym zakresie proporcjonalny - możliwość wykazania dostaw sukcesywnych. Te natomiast, zgodnie z specyfiką dostaw sukcesywnych, mogą być realizowane na podstawie jednej umowy jak i kilku zawartych z danym zamawiającym - wówczas doświadczenie w realizacji dostaw jest takie samo i zamawiającemu, zgodnie z zasadami PZP - nie wolno różnicować na podstawie ilu umów cywilnoprawnych i charakteru współpracy, zostało ono zdobyte.

Powyższe zostało podkreślone już w dyrektywie 2004/18/WE PE i Rady w sprawie koordynacji procedur zamówień publicznych (...) z 2004r:

Artykuł 44 dyrektywy 2004/18 w związku z art. 48 ust.2 lit.a) tej dyrektywy oraz zasadą równego traktowania wykonawców, zapisaną w art.2 tej dyrektywy, należy interpretować w ten sposób, że dopuszcza on, by wykonawca wykazywał swoje doświadczenie, powołując się łącznie na dwie lub większą liczbę umów jako jedno zamówienie, **chyba że instytucja zamawiająca wykluczyła taką możliwość na podstawie wymogów związanych z przedmiotem i celami danego zamówienia publicznego oraz proporcjonalnych względem nich.**(p.79)

To też zostało podkreślone w Wyroku Trybunału: WYROK TRYBUNAŁU (piąta izba) z dnia 4maja 2017r. Odesłanie prejudycjalne Dyrektywa 2004/18/WE w sprawie C-387/14 (za: E. Wiktorowska, UZP 2017r)

Mazowiecka Instytucja Gospodarki Budżetowej MAZOVIA

01-473 Warszawa, ul. Kocjana 3, sekretariat@igbmazovia.pl, tel. 22 328 60 01, fax 22 328 60 50, www.igbmazovia.pl

Stanowisko Trybunału wyrażone w pkt. 54 i 79 zawiera wytyczne czym powinien się kierować zamawiający określając warunki udziału w postępowaniu.

Aby określić jeden kompleksowy warunek udziału w postępowaniu niemożliwy do potwierdzenia w ramach kilku umów lub przez kilku wykonawców

Zamawiający musi uznać i uzasadnić, że:

- a) Dane zamówienie jest niepodzielne
- b) Nie może być realizowane przez kilku wykonawców
- c) Musi być zrealizowane przez jednego wykonawcę
- d) Wymogi związane z przedmiotem i celem zamówienia wykluczają nabycie doświadczenia w ramach kilku umów

Zawsze musi to być działanie proporcjonalne.

W orzeczeniu zostało podkreślone:

Pkt. 87 „Jeżeli - tak jak w sprawie rozpatrywanej w postępowaniu głównym - możliwości powołania się na doświadczenie zdobyte przy większej liczbie zamówień nie wykluczono ani w ogłoszeniu o zamówieniu, ani w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, instytucja zamawiająca pod kontrolą właściwych sądów krajowych powinna sprawdzić, czy połączone doświadczenie z dwóch umów lub z większej ich liczby, zważywszy na charakter danych prac oraz na przedmiot i cele danego zamówienia, pozwala zapewnić jego prawidłowe wykonanie.”

Powyższe zasady interpretacji oraz brak wskazania w treści warunku udziału, jakoby wykonawca nie mógł powołać się na dostawy sukcesywnie realizowane dla danego zamawiającego bez względu czy na podstawie jednej umowy lub kilku, pozwalają na przyjęcie iż intencją Zamawiającego jest zbadanie rzeczywistego doświadczenia w realizacji zamówień. Prosimy o potwierdzenie prawidłowości rozumienia warunku udziału i udzielenie w tym zakresie odpowiedzi na pytanie.

Odpowiedź nr 1:

Zamawiający wyjaśnia, że przez jedną dostawę należy rozumieć dostawę zrealizowaną jednorazowo lub sukcesywnie w ramach jednej umowy na rzecz jednego Zamawiającego/ Kontrahenta.

Zamawiający nie wyraża zgody na sumowanie oddzielnych umów.

Jednocześnie Zamawiający informuje, że w dniach 25.03.2020 r. i 23.04.2020 r. dokonał modyfikacji wartości wymaganych dostaw określonych w Rozdz. V ust. 2 pkt. 3) SIWZ na potwierdzenie spełniania warunku udziału w postępowaniu w zakresie „Zdolności technicznej lub zawodowej”. Modyfikacje dotyczyły Części I do XIV i XVII do XX. Dokonane modyfikacje stanowią średnio 2% - 5% wartości zamówienia określonego w poszczególnych Częściach. W opinii Zamawiającego wartości te nie są zbyt wygórowane.

Dodatkowo Zamawiający informuje, że na potwierdzenie spełnienia warunków określonych w rozdziale V ust. 2 pkt 3) SIWZ (zgodnie z Rozporządzeniem Ministerstwa Rozwoju z dnia 26 lipca 2016 r. w sprawie rodzaju dokumentów, jakich może żądać zamawiający od Wykonawcy w postępowaniu o udzielenie zamówienia - § 2 ust 4 pkt 2) należy złożyć dowody określające czy te dostawy zostały wykonane lub są wykonywane należycie, przy czym dowodami, o których mowa, są referencje bądź inne dokumenty wystawione przez podmiot, na rzecz którego dostawy były wykonywane, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych są wykonywane, a jeżeli z uzasadnionej przyczyny o obiektywnym charakterze Wykonawca nie jest w stanie uzyskać tych dokumentów - oświadczenie Wykonawcy; w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych nadal

wykonywanych referencje bądź inne dokumenty potwierdzające ich należyte wykonywanie powinny być wydane nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert.

Ponadto zgodnie z zapisami Rozdziału III SIWZ Nazwa i opis przedmiotu zamówienia pkt. 8 Podwykonawstwo ppkt. 1) „Zamawiający nie dokonuje zastrzeżenia dotyczącego obowiązku osobistego wykonania kluczowych części zamówienia przez Wykonawcę. Zamawiający dopuszcza możliwość udziału podwykonawców w realizacji niniejszego zamówienia”, oraz rozdział VI SIWZ Wykaz oświadczeń lub dokumentów, jakie mają dostarczyć Wykonawcy w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu pkt 1 ppkt 1 „Wykonawca może w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, w stosownych sytuacjach oraz w odniesieniu do konkretnego zamówienia, lub jego części, polegać na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej innych podmiotów, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nim stosunków prawnych”.

ZASTĘPCA DYREKTORA
Mazowieckiej Instytucji Gospodarki Budżetowej
MAZOWIA

Arkadiusz KARBOWIAK