



SEKCJA D.S. APARATURY
NAUKOWO-BADAWCZEJ I DYDAKTYCZNEJ

Poznań, dnia 03.07.2024 r.

Nr postępowania: AZ.262.1471.2024

Wyjaśnienia treści Specyfikacji Warunków Zamówienia
Powiadomienie o zmianie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji, na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy Pzp., zgodnie z ustawą z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 roku poz. 1605 ze zm.) w przedmiocie: **„Zakup i dostawa drona klasy C3 wraz z akcesoriami i oprogramowaniem – 2 części”**

Na podstawie art. 284 ust. 2 ustawy Pzp w związku z wnioskiem o wyjaśnienie treści SWZ złożonym przez Wykonawcę Zamawiający poniżej udziela odpowiedzi.

Pytanie 1.

Proszę o wskazanie podstawy prawnej upoważniającej zamawiającego do naruszenia zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców poprzez faworyzowanie wykonawców, którzy zaoferują produkt inny niż równoważny. Żądanie przedmiotowych środków dowodowych, nie może ograniczać uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Równe traktowanie wykonawców ma szczególne znaczenie w kontekście składania przedmiotowych środków dowodowych z uwagi na występującą praktycznie nieograniczoną liczbę takich środków. Dotyczy bowiem nie tylko samej okoliczności ustalania środków dowodowych, ale także dokonywania oceny przedłożonych środków. Żądanie przez Zamawiającego przedmiotowych środków dowodowych w ogłoszeniu lub dokumentach zamówienia dotyczy wszystkich potencjalnych wykonawców, w tym samym zakresie. **Nie jest dopuszczalne różnicowanie wykonawców pod kątem samego obowiązku składania przez nich przedmiotowych środków dowodowych** ani pod kątem „siły dowodowej” danego środka (tj. wymagania od jednych wykonawców składania certyfikowanych zaświadczeń, od innych zaś oświadczeń własnych).

Proszę o wskazanie podstawy prawnej na bazie której wykonawca w związku z prowadzoną działalnością jest zobowiązany do przedstawienia dokumentu autoryzacji na sprzedaż sprzętu i oprogramowania oraz prowadzenia szkoleń na terenie Polski?

Warunki dotyczące uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej umożliwiają sprawdzenie, czy Wykonawca ma prawo do prowadzenia działalności gospodarczej bądź wykonywania zawodu w sferze objętej zamówieniem. Przepis wdraża art. 58 ust. 2 akapit drugi dyrektywy klasycznej. Przepis dotyczy zarówno uprawnień do prowadzenia działalności gospodarczej, jak i zawodowej.

Przepisy prawa polskiego stanowią, że „w odniesieniu do uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej, zamawiający może w postępowaniu o udzielenie zamówienia wymagać udowodnienia posiadania odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej”. Ustawodawca użył wyrazu „odpowiedniego”. Przepisy prawa prowadzą zatem do wniosku, że zamawiający może wymagać zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej tylko, jeżeli jest to ustawowo konieczne do wykonywania rodzaju działalności gospodarczej, obejmującego oferowanie wykonania robót budowlanych, świadczenie usług lub dostawę produktów objętych przedmiotem zamówienia.

Warunek posiadania odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej dotyczy wszystkich wykonawców. Obejmuje to również wykonawców zagranicznych, jeżeli świadczenie przez nich robót budowlanych, dostaw lub usług na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej

wymaga takich uprawnień. Jednakże w przypadku gdy czasowe świadczenie przez wykonawcę zagranicznego określonych usług na terytorium Rzeczypospolitej Polskiej nie wiąże się z obowiązkiem uzyskania koncesji, zezwolenia, licencji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej, zamawiający powinien wymagać odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej, jeżeli ich posiadanie jest niezbędne do świadczenia tych usług w kraju, w którym wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania.

Koncesja jest decyzją administracyjną uprawniającą do wykonywania działalności gospodarczej w dziedzinach mających szczególne znaczenie ze względu na bezpieczeństwo państwa lub obywateli albo inny ważny interes publiczny, udzielaną na podstawie uznania administracyjnego. Zezwolenie jest również decyzją administracyjną, natomiast uprawnia do wykonywania działalności gospodarczej w dziedzinach, które też są dla państwa ważne, ale nie są tak strategiczne jak dziedziny objęte koncesjami.

Działalnością regulowaną jest działalność, która może być wykonywana przez przedsiębiorcę, pod warunkiem że przedsiębiorca spełnia warunki określone właściwymi przepisami i uzyska wpis do właściwego rejestru działalności regulowanej.

Na potwierdzenie spełnienia warunku udziału w postępowaniu dotyczącego uprawnień do prowadzenia określonej działalności gospodarczej lub zawodowej zamawiający ma możliwość żądania zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej (§ 7 ust. 1 rozporządzenia w sprawie podmiotowych środków dowodowych). W przypadku zaś zamówienia na usługi zamawiający może również żądać odpowiedniego zezwolenia, licencji, koncesji lub wpisu do rejestru działalności regulowanej, jeżeli ich posiadanie jest niezbędne do świadczenia określonych usług w kraju, w którym wykonawca ma siedzibę lub miejsce zamieszkania (§ 7 ust. 2 pkt 1 rozporządzenia w sprawie podmiotowych środków dowodowych).

Postawiony przez Zamawiającego wymóg posiadania autoryzacji powoduje ograniczenie/zawężenie listy potencjalnych Oferentów i ogranicza konkurencję. Mając na uwadze powyższe pragnę zwrócić uwagę, iż postępowanie prowadzone przez Zamawiającego jest sprzeczne z przepisami obowiązującego prawa, a w tym w szczególności narusza zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania uczestników postępowania. Przeprowadzenie postępowania z naruszeniem przepisów obowiązującego prawa może mieć wpływ na wybór oferty. Ponadto tak przeprowadzone postępowanie stanowi naruszenie dyscypliny finansów publicznych.

Wymóg określonej autoryzacji jest sztucznym wymogiem i nie wpływa ani na jakość ani na legalność dostarczanego sprzętu ani jakości realizowanego szkolenia.

Biorąc powyższe pod uwagę, stawiam pytanie, czy Zamawiający odstąpi od zapisu wymogu posiadania autoryzacji do sprzedaży sprzętu, oprogramowania i szkolenia na terenie Polski przedmiotu postępowania?

Odp.: Zamawiający informuje, że podtrzymuje zapisy SWZ. Jednocześnie Zamawiający wyjaśnia, że żądanie autoryzacji producenta wynika z zobiektywizowanych potrzeb Zamawiającego wpływających na realizację zamówienia i zapewnia zachowanie uczciwej konkurencji w postępowaniu. Zamawiający, poprzez wymaganie autoryzacji, zapewnia najlepszą możliwą jakość dostaw i usług w zakresie m.in.:

- odpowiedzialności producenta za produkt (BSP),
- zapewnienia przez producenta zgodności konkretnego BSP z wymogami dotyczącymi poszczególnych klas – zgodnie z etykietą identyfikacyjną,
- wymogów w zakresie ochrony zdrowia i bezpieczeństwa użytkownika produktu (BSP),
- zakazu wprowadzania do obrotu BSP niespełniających wymogów producenta, lub w odniesieniu do których producent nie miał możliwości przeprowadzenia odpowiedniej procedury oceny zgodności,
- obowiązku zapewnienia identyfikowalności produktu (BSP) w całym łańcuchu dostaw.

Zgodnie również z zapisami dyrektywy nr ROZPORZĄDZENIE DELEGOWANE KOMISJI (UE) 2019/945 z dnia 12 marca 2019 r. w sprawie systemów bezałogowych statków powietrznych oraz operatorów systemów bezałogowych statków powietrznych z państw trzecich:



„(20) 24 Należy koniecznie dopilnować, aby wprowadzane na rynek Unii systemy bezzałogowych statków powietrznych z państw trzecich, które są przeznaczone do eksploatacji w ramach kategorii "otwartej", spełniały wymogi niniejszego rozporządzenia. W szczególności należy dopilnować, aby producenci przeprowadzali odpowiednie procedury oceny zgodności. Dlatego też należy wprowadzić przepis, zgodnie z którym importerzy upewniają się co do zgodności systemów bezzałogowych statków powietrznych wprowadzanych przez nich do obrotu z wymogami niniejszego rozporządzenia i nie wprowadzają do obrotu systemów bezzałogowych statków powietrznych niespełniających tych wymogów lub stwarzających zagrożenie. Należy również wprowadzić przepis, zgodnie z którym importerzy upewniają się, że przeprowadzono procedury oceny zgodności oraz że oznakowanie CE i dokumentacja techniczna sporządzone przez producentów są dostępne na potrzeby kontroli ze strony właściwych organów krajowych.”

Końcowo zwracam uwagę, że zgodnie z art. 515 ust. 2 ustawy Pzp **Odwołanie wobec treści ogłoszenia wszczynającego postępowanie o udzielenie zamówienia lub konkurs lub wobec treści dokumentów zamówienia wnosi się w terminie:**

- 1) 10 dni od dnia publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub zamieszczenia dokumentów zamówienia na stronie internetowej, w przypadku zamówień, których wartość jest równa albo przekracza progi unijne;
- 2) 5 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych lub dokumentów zamówienia na stronie internetowej, w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne.

Stąd ewentualny termin na wniesienia odwołania już minął.

Pytanie 2.

Czy Zamawiający wydłuży termin dostawy przedmiotu dostawy w ramach wymiany na nowy w przypadku wadliwego sprzętu dostarczonego z 14 dni do 30 dni?

Termin dostawy określony w postępowaniu mówi o 30 dniach dostawy, zaś wymiana na nowy jest skrócona do 14 dnia a przecież to ciągle ten sam przedmiot postępowania.

Odp. Zamawiający podtrzymuje zapisy SWZ.

Odpowiedzi Zamawiającego należy uwzględnić w składanych ofertach. Powyższa informacja została zamieszczona na Platformie https://platformazakupowa.pl/pn/up_poznan

Przewodniczący Komisji Przetargowej

/-/

mgr inż. Zbigniew Walczak