

ZP.240.62.2024

Poznań, dnia 04 września 2024 r.

Wyjaśnienia i Modyfikacja treści Specyfikacji Warunków Zamówienia

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie podstawowym z możliwością negocjacji, na podstawie art. 275 pkt 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo zamówień publicznych (t. j. Dz. U. z 2023 r., poz. 1605 ze zmianami), dalej: „ustawa”, pn. Modernizacja systemu telebimów znajdującego się na Stadionie Miejskim zlokalizowanym przy ul. Bułgarskiej 17 w Poznaniu, noszącego nazwę ENEA STADION w formule zaprojektuj i wybuduj.

I

Działając na podstawie art. 284 ust. 1 i 6 ustawy, Zamawiający przedstawia pytania Wykonawców wraz z odpowiedziami Zamawiającego:

1. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o potwierdzenie, że ze względu na fakt produkcji ekranów LED, ich testowania oraz certyfikacji głównie po za obszarem UE, Zamawiający uzna jako spełniające wymagania certyfikaty wystawione przez każde laboratorium akredytowane przez International Laboratory Accreditation Cooperation (ILAC) tj. międzynarodową organizację zrzeszającą jednostki akredytujące na świecie uznawaną w szczególności przez Polskie Centrum Akredytacji (tj. niekoniecznie z oddziałem samego laboratorium na terenie UE). Przy czym oczywiste jest, że taki certyfikat musi zostać dostarczony w sposób jednoznacznie potwierdzający, że przedmiotem badań w trakcie certyfikacji był produkt o wymiarach i konfiguracji oczekiwanej przez Zamawiającego – zgodnej z dostarczaną próbką (np. raport z badań)

Odpowiedź: Ze względu na to, że Polskie Centrum Akredytacji jest sygnatariuszem porozumienia o wzajemnym uznawaniu dla wyników kalibracji, testowania i inspekcji (ILAC MRA) z International Laboratory Accreditation Cooperation, Zamawiający uzna certyfikaty, o których mowa w pytaniu, że oferowane kabinety zostały sprawdzone przez niezależną jednostkę notyfikującą - laboratorium akredytowane przez International Laboratory Accreditation Cooperation (ILAC) tj. międzynarodową

organizację zrzeszającą jednostki akredytujące na świecie uznawaną w szczególności przez Polskie Centrum Akredytacji (tj. niekoniecznie z oddziałem samego laboratorium na terenie UE), zaofiarowanego ekranu LED w zakresie europejskich norm kompatybilności elektromagnetycznej EMC.

Przy czym preferowanym przez Zamawiającego (na zasadzie jedynie rekomendacji – a nie obligatoryjnego wymogu) będzie przedłożenie takich certyfikatów wystawionych przez podmioty z oddziałem na rynku UE i zobowiązane do stosowania prawa UE.

2. Zwracamy uwagę, że certyfikaty wystawiane przez akredytowane laboratoria dotyczą w szczególności spełnienia dyrektyw elektromagnetycznej (EMC) oraz niskonapięciowej (LVD) co jest przedmiotem badań wymaganym dla oznakowania produktu znakiem deklaracji zgodności CE. Badania szczelności produktu w zakresie ratingu IPXX sprowadzają się do przedstawienia przez laboratorium raportu z badania bez wystawienia stosownego certyfikatu. Prosimy o dopuszczenie samego raportu akredytowanego laboratorium z badania szczelności dla potwierdzenia wymaganego ratingu IP.

Odpowiedź: Zamawiający dopuszcza dokument w formie certyfikatu lub raportu z badania przeprowadzonego przez laboratorium spełniające wymagania zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.

3. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o dopuszczenie jako spełniających wymagania produktów o stopniu szczelności IP66.

Zwracamy uwagę, że stopień szczelności na poziomie:

IPX6 stanowi ochronę przed silnymi strumieniami wody lub zalewaniem falą z dowolnego kierunku – tj. niekorzystne warunki które mogą wystąpić w trakcie użytkowania ekranu

IPX7 stanowi ochronę przed zalaniem przy zanurzeniu na taką głębokość, aby dolna powierzchnia obudowy znajdowała się 1 m pod powierzchnią wody, a górna nie mniej niż 0,15 m w czasie 30 min – tj. niekorzystne warunki które nigdy nie wystąpią w trakcie użytkowania ekranu.

Odpowiedź: Zamawiający dokona modyfikacji treści SWZ w zakresie zmiany stopnia ochrony (szczelności) kabinetu na poziom IP66.

4. Zwracamy się z uprzejmą prośbą o dopuszczenie jako spełniających wymagania Wykonawców, którzy wykazą się wiedzą i doświadczeniem w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej w zakresie:

a. jedno zadanie w zakresie dostawy oraz montażu maksymalnie dwóch ekranów LED o łącznej powierzchni przekraczającej 190m², o rozstawie piksela mniejszym niż 10 mm, jasności maksymalnej nie mniejszej niż 8500 NIT oraz wartości zadania przekraczającej 2 000 000,00 złotych brutto

b. - jedno zadanie w zakresie dostawy oraz montażu maksymalnie dwóch ekranów LED dla obiektu sportowego, stanowiących tablice wyników oraz wyposażenia reżyserki i pozostałego wyposażenia, na które składały się minimum: system produkcyjny w oparciu o standard SDI o łącznej wartości przekraczającej 1 230 000,00 złotych brutto

O ile oczywistym jest, że Wykonawcy powinni wykazać się wiedzą i doświadczeniem w zakresie wskazanej powierzchni ekranów, rozdzielczości ekranów, jasności ekranów, zastosowania czy funkcjonalności systemów o tyle wartości zadań wydają się być nieproporcjonalne do wskazanych zakresów (w szczególności dla punktu a)) Zmniejszenie wartości poprzez zmianę wymagania tego zadania z wartości netto na brutto pozwoli na swobodniejszy dobór projektów referencyjnych o wymaganym przez Zamawiającego zakresie przedmiotu zamówienia.

Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę warunku zgodnie z brzmieniem wniosku. Zamawiający zwraca jednak uwagę, iż warunek, o którym mowa w pytaniu został zmodyfikowany w wyniku uznania zarzutów odwołania wniesionego przez Wykonawcę Wizja Multimedia sp. z o. o. i dokonanej w dniu 04.09.2024 r. zmiany treści SWZ.

5. Przedstawione przez Państwa warunki, w szczególności wymóg wykonania zadania o wartości przekraczającej 2 000 000,00 złotych netto oraz bardzo specyficznych parametrach technicznych,

uważamy za rażąco wygórowane, nieproporcjonalne do przedmiotu zamówienia oraz naruszające przepisy ustawy Prawo zamówień publicznych.

W odniesieniu do art. 99 ust. 2 oraz art. 112 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, warunki udziału w postępowaniu muszą być proporcjonalne do przedmiotu zamówienia oraz adekwatne do jego specyfiki. Przepisy te zostały wielokrotnie potwierdzone w orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej, która podkreśla, że zamawiający nie mogą wprowadzać warunków, które nie mają racjonalnego uzasadnienia i ograniczają dostęp do zamówienia potencjalnym wykonawcom.

W szczególności, w wyroku KIO 340/20, Izba stwierdziła, że „warunki udziału w postępowaniu muszą być sformułowane w sposób przejrzysty, proporcjonalny do przedmiotu zamówienia i nie mogą wprowadzać nadmiernych barier w dostępie do zamówienia publicznego”. W podobnym tonie wypowiedziała się KIO w wyroku KIO 2480/20, podkreślając, że „zbyt wygórowane wymagania, które spełnić może jedynie ograniczona liczba wykonawców, naruszają zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców”.

Warunki zawarte w SWZ, w szczególności wymóg wykonania zadania obejmującego dostawę i montaż ekranów LED o łącznej powierzchni przekraczającej 190 m² i o wartości przekraczającej 2 000 000,00 zł netto, mogą zostać spełnione jedynie przez bardzo ograniczoną liczbę wykonawców, którzy mieli wcześniej okazję realizować zadania o tak specyficznych parametrach. W efekcie, prowadzi to do sytuacji, w której znaczna liczba podmiotów, w tym mniejsze firmy, które również mogłyby z powodzeniem zrealizować zamówienie, zostaje wykluczona z udziału w postępowaniu.

Zgodnie z orzecznictwem KIO, warunki powinny być dostosowane tak, aby zapewniały rzeczywistą konkurencję, a nie ograniczały jej w sposób nieuzasadniony. Przykładem jest wyrok KIO 2681/20, gdzie Izba nakazała zamawiającemu zmianę warunków, które były zbyt rygorystyczne i prowadziły do faworyzowania określonych wykonawców.

W związku z powyższym, wnoszę o usunięcie lub odpowiednią modyfikację zapisu w SWZ dotyczącego warunku zdolności technicznej i zawodowej, tak aby spełniał on wymogi proporcjonalności i nie naruszał zasady uczciwej konkurencji. Umożliwi to udział w postępowaniu większej liczbie wykonawców, co może skutkować uzyskaniem bardziej konkurencyjnych ofert, przynosząc korzyści zarówno Zamawiającemu, jak i rynkowi.

Odpowiedź: Zamawiający nie zgadza się z przedstawioną argumentacją i nie wyraża zgody na zmianę warunku zgodnie z brzmieniem wniosku. Zamawiający zwraca jednak uwagę, iż warunek, o którym mowa w pytaniu został zmodyfikowany w wyniku uznania zarzutów odwołania wniesionego przez Wykonawcę Wizja Multimedia sp. z o. o. i dokonanej w dniu 04.09.2024 r. zmiany treści SWZ.

6. Zwracam się z wnioskiem o usunięcie z Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ) zapisów dotyczących wymagań wobec osoby pełniącej funkcję kierownika projektu. Uważamy, że obecne warunki są nieproporcjonalnie wysokie i ograniczają konkurencję w sposób sprzeczny z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych.

Zgodnie z aktualnym zapisem, kierownik projektu musi posiadać doświadczenie w kierowaniu lub realizacji co najmniej dwóch projektów obejmujących ekrany LED o powierzchni większej niż 100 m² każdy oraz dwóch projektów na obiektach sportowych z systemem produkcyjnym w standardzie SDI, o wartości przekraczającej 1 000 000,00 zł netto każdy. Ponadto, wymaga się minimum 24-miesięcznego doświadczenia zawodowego osób posiadających uprawnienia budowlane.

Chcielibyśmy zwrócić uwagę, że te wymagania są nadmiernie restrykcyjne i prowadzą do eliminacji wielu potencjalnych wykonawców, którzy posiadają wystarczające kompetencje do realizacji zamówienia, ale nie spełniają aż tak precyzyjnych i wygórowanych kryteriów. Tym samym, warunki te naruszają zasady uczciwej konkurencji i proporcjonalności, które są fundamentem prawa zamówień publicznych.

Orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej jasno wskazuje, że warunki udziału w postępowaniu nie mogą być ustalane w sposób, który dyskryminuje wykonawców. W wyroku KIO 119/21 Izba podkreśliła, że „Zamawiający ma obowiązek takiego określenia warunków udziału w postępowaniu, aby były one proporcjonalne do przedmiotu zamówienia, a także nie wykluczały nieuzasadnionej liczby wykonawców z możliwości ubiegania się o zamówienie”.

Podobnie, w wyroku KIO 1946/21, Izba zaznaczyła, że „zbyt wygórowane i szczegółowe wymagania dotyczące doświadczenia osób wskazanych do realizacji zamówienia mogą naruszać zasadę uczciwej konkurencji i ograniczać krąg wykonawców w sposób nieuzasadniony charakterem

zamówienia”.

W świetle powyższego, wymóg dotyczący doświadczenia kierownika projektu w realizacji tak specyficznych zadań, szczególnie w połączeniu z wymogiem dotyczącym wartości kontraktów, w praktyce ogranicza możliwość ubiegania się o zamówienie do bardzo wąskiej grupy wykonawców. Tego typu wymogi, które spełnić może jedynie ograniczona liczba osób, są sprzeczne z celem ustawy, jakim jest zapewnienie szerokiej konkurencji i wyboru oferty najbardziej korzystnej ekonomicznie.

W związku z powyższym, wnoszę o usunięcie lub odpowiednią modyfikację przedmiotowych zapisów SWZ, tak aby zapewnić równe szanse dla wszystkich wykonawców, którzy posiadają niezbędne kompetencje do realizacji zamówienia. Wprowadzenie mniej rygorystycznych wymogów dotyczących doświadczenia kierownika projektu będzie zgodne z zasadą proporcjonalności oraz umożliwi złożenie ofert przez szersze grono wykonawców, co z pewnością przyniesie korzyści Zamawiającemu.

Odpowiedź: Zamawiający nie zgadza się z przedstawioną argumentacją i nie wyraża zgody na zmianę warunku zgodnie z brzmieniem wniosku. Zamawiający zwraca jednak uwagę, iż warunek, o którym mowa w pytaniu został zmodyfikowany w wyniku uznania zarzutów odwołania wniesionego przez Wykonawcę Up Led sp. z o. o. i dokonanej w dniu 04.09.2024 r. zmiany treści SWZ.

7. Wnoszę formalny wniosek o usunięcie lub zmianę warunków udziału w postępowaniu przetargowym, które zostały określone w Specyfikacji Warunków Zamówienia (SWZ), a dotyczą wymaganych przedmiotowych środków dowodowych oraz testów oferowanego ekranu LED.

Obecne wymagania, w szczególności dostarczenie próbki ekranu LED oraz przeprowadzenie jej testów w specjalistycznym laboratorium optycznym, a także konieczność przedstawienia certyfikatów z akredytowanych laboratoriów, są nadmiernie restrykcyjne i w praktyce wykluczają wielu potencjalnych wykonawców, w tym mniejsze firmy, które mogłyby z powodzeniem zrealizować zamówienie.

Należy zauważyć, że żaden ekran LED dostępny na rynku nie jest standardowo poddawany takim testom w specjalistycznych laboratoriach. Wymóg ten jest zatem nadmiernie wygórowany i

nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej (KIO) wielokrotnie podkreślało, że zamawiający nie mogą stawiać wymagań, które nie mają racjonalnego uzasadnienia i które w sposób nieuzasadniony ograniczają dostęp do zamówienia.

Przykładem jest wyrok KIO 773/21, w którym Izba uznała, że „stawianie przez zamawiającego wymagań wykraczających poza standardy rynkowe jest sprzeczne z zasadą proporcjonalności i uczciwej konkurencji”. Podobnie w wyroku KIO 1749/20, Izba stwierdziła, że „wymogi, które nie są standardem rynkowym, mogą nie tylko ograniczać konkurencję, ale również prowadzić do bezpodstawnego wykluczenia oferentów, co narusza zasady równego traktowania i uczciwej konkurencji”.

W kontekście wymogu przedstawienia certyfikatów z akredytowanych laboratoriów dla konkretnego modelu ekranu LED, warto zauważyć, że w wielu przypadkach takie certyfikaty są dostępne jedynie dla serii produktów, a nie dla każdego konkretnego modelu w określonej konfiguracji i rozmiarze. Wymaganie certyfikatów dla dokładnie oferowanego i dostarczonego modelu urządzenia jest zatem nieuzasadnione i nadmiernie restrykcyjne.

W związku z powyższym, wnoszę o usunięcie zapisu dotyczącego konieczności dostarczenia próbki ekranu LED oraz przeprowadzenia jej testów w specjalistycznym laboratorium, a także o złagodzenie wymogów dotyczących certyfikatów, tak aby były one zgodne z rynkowymi standardami i nie wykluczały nieuzasadnionej liczby wykonawców.

Odpowiedź: Zamawiający nie zgadza się z przedstawioną argumentacją i nie wyraża zgody na zmianę warunku zgodnie z brzmieniem wniosku. Zamawiający zwraca jednak uwagę, iż warunek, o którym mowa w pytaniu został zmodyfikowany w wyniku uznania zarzutów odwołania wniesionego przez Wykonawcę Wizja Multimedia sp. z o. o. i odwołania wniesionego przez Wykonawcę Up Led sp. z o. o. i dokonanej w dniu 04.09.2024 r. zmiany treści SWZ.

II

Działając na podstawie art. 286 ust. 1 i 7 ustawy Zamawiający informuje o modyfikacji treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w następującym zakresie:

1. Rozdział XIII ust. 7 pkt 4 otrzymuje brzmienie:

4) certyfikaty akredytowanych laboratoriów dla ekranu LED zgodnie z wymogami przedstawionymi w programie funkcjonalno-użytkowym, w szczególności potwierdzające spełnienie norm kompatybilności elektromagnetycznej, kompatybilności niskonapięciowej, stopnia szczelności – dla dokładnie oferowanego i dostarczonego w ramach próbki modelu urządzenia w odpowiedniej konfiguracji i rozmiarach. Jako spełniające wymagania uznane zostaną certyfikaty i wyniki prób produktu wystawione przez każde laboratorium akredytowane przez International Laboratory Accreditation Cooperation (ILAC) tj. międzynarodową organizację zrzeszającą jednostki akredytujące na świecie uznawaną w szczególności przez Polskie Centrum Akredytacji (tj. niekoniecznie z oddziałem samego laboratorium na terenie UE) - przez które rozumie się jednostki wykonujące działania z zakresu oceny zgodności, w tym kalibrację, testy, certyfikację i kontrolę, akredytowane zgodnie z rozporządzeniem Parlamentu Europejskiego i Rady (WE) nr 765/2008 z dnia 9 lipca 2008 r. ustanawiającym wymagania w zakresie akredytacji i nadzoru rynku odnoszące się do warunków wprowadzania produktów do obrotu i uchylającym rozporządzenie (EWG) nr 339/93 (Dz.Urz.UE.L 218 z 13.08.2008).

2. W programie funkcjonalno-użytkowym (załącznik nr 1 do SWZ), w części dotyczącej specyfikacji technicznej urządzeń (Ekran LED- 2 szt.) w punkcie F zmienia się sformułowanie na: „stopień szczelności kabinetu w klasie IP66”.

Punkt F specyfikacji technicznej urządzeń (Ekran LED- 2 szt.) programu funkcjonalno-użytkowego otrzymuje brzmienie:

f. stopień szczelności kabinetu w klasie IP66 z uwzględnieniem wysokiej jakości wodoodpornego okablowania z konektorami typu EtherCon i PowerCon.

Modyfikacje są wiążące z chwilą publikacji.