

### Do Wykonawców biorących udział w postępowaniu

Dotyczy postępowania na „Ochronę Lotniska Warszawa-Babice w Warszawie przez okres 36 miesięcy”, oznaczenie sprawy 23/WA/PN/2024

### Pytania i odpowiedzi do SWZ nr 13

Działając na podstawie art. 135 i art. 137 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 ze zm), zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający udziela odpowiedzi na zadane pytania.

#### Pytanie:

Prezes Urzędu Zamówień Publicznych podkreślił, że istotą tworzenia konsorcjum jest dopuszczenie do udziału w postępowaniu podmiotów, z których żaden samodzielnie lub w przeważającym zakresie nie mógłby spełnić warunków udziału w postępowaniu. Warunki dotyczące wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia nie powinny ograniczać swobody tworzenia konsorcjum. Zgodnie z utrwaloną wykładnią ustawy Pzp, każdy z wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia obowiązany jest wykazać, iż nie podlega wykluczeniu z udziału w postępowaniu. Natomiast jeżeli chodzi o warunki udziału w postępowaniu określone dotyczące wiedzy i doświadczenia, potencjału technicznego, osobowego, ekonomicznego i finansowego, w przypadku konsorcjum, co do zasady, mogą być one spełnione łącznie.

Taka wykładnia wynika z samej istoty konsorcjum, które tworzone jest właśnie w celu łączenia doświadczenia, potencjału technicznego, osobowego, ekonomicznego i finansowego. Dlatego też potencjały te, co do zasady, podlegają sumowaniu. Zatem, jeżeli po zsumowaniu potencjału wszystkich członków konsorcjum, warunek opisany przez zamawiającego zostanie spełniony przez wszystkich konsorcjantów łącznie, zamawiający winien stwierdzić, że konsorcjum jako wykonawca potwierdził spełnienie warunku udziału w postępowaniu. Odmienna interpretacja byłaby sprzeczna z literalnym brzmieniem ustawy Pzp, zgodnie z którym do członków konsorcjum stosuje się odpowiednio przepisy dotyczące wykonawcy. Inne traktowanie wykonawców zawiązujących konsorcjum niż wykonawców składających ofertę samodzielnie, naruszałoby także jedną z naczelných zasad obowiązujących w systemie zamówień publicznych, a mianowicie zasadę równego traktowania wykonawców. Jak stwierdził Prezes Urzędu Zamówień Publicznych, zamawiający nie może wymagać posiadania zdolności ekonomicznej oraz wiedzy i doświadczenia w całości przez jednego członka konsorcjum, ponieważ nie tylko ograniczałoby to swobodę tworzenia konsorcjum. Zwracamy również uwagę na wyrok Sądu Okręgowego w Warszawie z dnia 10 października 2005 r., V Ca 428/05 oraz treść orzeczenia KIO, które przesyłam w załączeniu. Jako Konsorcjum możemy realizować różne zakresy, a doświadczeniem w zakresie ochrony osób i mienia (2 usługi) powinien legitymować się ten Wykonawca, który w rzeczywistości akurat ten zakres będzie realizował. Odpowiedź z dnia 07.06.2024 r. łamie przepis art.117 uPZP, wnosimy o modyfikację.

#### Odpowiedź:

Zamawiający informuje, że wniosek nie jest pytaniem w związku z tym Zamawiający nie ma obowiązku do udzielania odpowiedzi. Minęły też już ustawowe terminy na zadawanie pytań oraz na ewentualne wniesienie odwołania do treści ogłoszenia/SWZ.

W trosce o należyłą staranność prowadzonego postępowania Zamawiający ponownie wyjaśni treść ustalonego przez siebie warunku.

Ochrona Lotniska Warszawa Babice w Warszawie nie jest standardowym postępowaniem na usługi ochrony ze względu na rodzaj służb korzystających z infrastruktury lotniska (służby ratownicze, policja, wojsko). Zgodnie z art. 117 ust. 1 ustawy Pzp, Zamawiający może określić szczególnie, obiektywnie uzasadniony sposób spełniania warunków udziału w postępowaniu.

Zamawiający zaznacza, że nie wymaga, aby każdy z członków konsorcjum posiadał wymagane w SWZ doświadczenie. Doświadczenie ma posiadać tylko ten Konsorcjant/Wykonawca, który będzie realizował zamówienie czyli wykonywał czynności.

Zamawiający będzie to badał na podstawie treści oświadczeń (art. 117 ust. 4 ustawy Pzp) złożonych przez Konsorcjantów.

Przykładowo: Zamawiający nie wymaga posiadania doświadczenia od konsorcjanta, którego jedynym potencjałem będzie posiadanie ubezpieczenia.

Zamawiający wyjaśnia, że jedynie w warunku opisanym w Rozdziale IV ust. 1 pkt 2) SWZ Zamawiający wymaga, aby w przypadku składania oferty przez Wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia, wskazany warunek spełniał każdy Wykonawca.

Zgodnie z treścią art. 117 ust. 2 i 3 ustawy Pzp, Wykonawcy działający wspólnie, w odniesieniu do warunków dotyczących doświadczenia, mogą polegać na zdolnościach tych z Wykonawców, którzy posiadają wymagane zdolności i **faktycznie wykonają usługi**.

#### Poniżej opinia KIO:

*Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że możliwość łącznego wykazania spełniania warunków przez członków konsorcjum nie może polegać na prostym sumowaniu potencjałów, a powinno być badane indywidualnie w zależności od przedmiotu zamówienia i jego swoistego charakteru. Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, że wymóg wykazania spełniania warunku osiągnięcia obrotu rocznego czy posiadania wiedzy i doświadczenia przez jeden z podmiotów wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia czy przez podmiot trzeci jest związany z przedmiotem zamówienia, proporcjonalny do przedmiotu zamówienia i nie stanowi naruszenia zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. W żaden sposób nie przeczy też istocie konsorcjum. Jednocześnie podkreślić należy, iż zamawiający dopuścił wykazanie spełniania przez sumowanie potencjałów poszczególnych podmiotów w zakresie pozostałych warunków, tj. dotyczących potencjału osobowego, posiadanych środków finansowych, ubezpieczenia.*

Zamawiający zwraca uwagę, że identycznie brzmiący warunek był określony w unieważnionym postępowaniu o nr 1/WA/PN/2024 i nie utrudniło to uczciwej konkurencji (wpłynęło 7 ofert z czego 6 ofert to konsorcja).

#### Wykonano w 1 egz.:

Zamieszczono na platformie zakupowej  
Oryginał pisma u nadawcy.  
opr./wyk. Anna Liersch-Bryzek

24.10.2024  
GŁÓWNY KSIĘGOWY  
Centrum Usług Logistycznych  
Jarosław Kalisz