

Mogilno, dnia 10.05.2023 r.

**POWIAT MOGILEŃSKI**  
ul. Gabriela Narutowicza 1  
88-300 Mogilno

**OR.272.5.2023**

**Wykonawcy biorący udział  
w postępowaniu**

**Dotyczy postępowania pn.: „Dostawa sprzętu komputerowego do jednostek Powiatu Mogileńskiego w ramach programu Cyfrowy Powiat”**

**Odpowiedź na pytanie do treści SWZ**

Zamawiający informuje, że do ww. postępowania wpłynęło pytanie do treści SWZ. W związku z tym Zamawiający zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, przekazuje treść pytania wraz z wyjaśnieniami.

**Pytanie**

W nawiązaniu do postępowania jak w temacie zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie z SIWZ poniższych zapisów dotyczących załączenia do oferty oświadczeń producenta lub oświadczeń podmiotów trzecich, nie biorących udziału w postępowaniu, ewentualnie zastąpienie tych dokumentów oświadczeniami wykonawcy:

Cz. I a) Serwer

„Zamawiający wymaga od podmiotu realizującego serwis lub producenta sprzętu dołączenia do oferty oświadczenia, że w przypadku wystąpienia awarii dysku twardego w urządzeniu objętym aktywnym wsparciem technicznym, uszkodzony dysk twardy pozostaje u Zamawiającego.”

„Wymagane dołączenie do oferty oświadczenia Producenta potwierdzając, że Serwis urządzeń będzie realizowany bezpośrednio przez Producenta i/lub we współpracy z Autoryzowanym Partnerem Serwisowym Producenta.”

Zamawiający żądając oświadczeń producenta lub oświadczeń podmiotów trzecich, nie biorących udziału w postępowaniu stosuje zapisy niezgodne z Rozporządzeniem Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dn. 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy (Dz. U. z 2020r. poz. 2415), ponieważ takie oświadczenia wykraczają poza zakres dokumentów tam wskazanych.

Producent (ew. podmiot trzeci) nie jest stroną w postępowaniu przetargowym i może uznaniowo podchodzić do wydawania oświadczeń poszczególnym wykonawcom, co w konsekwencji może skutkować naruszeniem bezstronności postępowania przetargowego.

Zgodnie z wyrokiem KIO/UZP/1268/09 (...) oświadczenie producenta nie jest dokumentem potwierdzającym spełnianie przez danego Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu, ani potwierdzającym spełnianie przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego.

Należy przy tym podkreślić, iż Zamawiający może żądać wyłącznie tych dokumentów, które potwierdzają spełnianie warunków udziału wykonawcy w postępowaniu oraz wymagań w zakresie oferowanego sprzętu. Tym samym żądanie oświadczenia producenta o wskazanej wyżej treści należy uznać za nieuprawnione.

Wykonawca przypomina, że postępowanie przetargowe jest prowadzone pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, a nie pomiędzy Zamawiającym, Wykonawcą i podmiotem trzecim, jakim jest producent - czyli inną firmą prywatną.

Producent, firma prywatna, nie jest zobligowana do wystawiania oświadczeń każdemu, kto o nie wystąpi. Dodatkowo Zamawiający pozostając przy obecnych zapisach specyfikacji naraża się na kontrolę postępowania przez odpowiednie instytucje w przyszłości, co może skutkować nałożeniem kar finansowych. Dlatego

wnosimy o wykreślenie wymogu dołączenia oświadczeń producenta, czy podmiotu trzeciego, nie biorącego udziału w postępowaniu, z przedmiotowego postępowania przetargowego.

Zgodnie z rekomendacjami prezesa UZP Zamawiający może stosować takie zapisy jak np.: „Serwis urządzeń musi być realizowany przez producenta lub autoryzowanego partnera serwisowego producenta - wymagane oświadczenie Wykonawcy potwierdzające, że serwis będzie realizowany przez Producenta lub autoryzowanego partnera serwisowego producenta (należy dołączyć do oferty)”.

Jednocześnie sugerujemy zapoznanie się z informacją o wyniku kontroli doraźnej o oznaczeniu UZP/DKUE/KD/24/14, w której jasno stwierdzono, że podobne zapisy jak w przedmiotowej specyfikacji są sprzeczne z ustawą PZP i ograniczają konkurencję.

Ponadto należy zaznaczyć, że taki zapis w znaczny sposób ogranicza uczciwą konkurencję, gdyż w praktyce polega na tym, że to producent bądź jego przedstawiciel decyduje o tym, któremu wykonawcy takie oświadczenie wystawić, a któremu nie.

Powyższe zapisy naruszają przepisy art. 16 ust. 1 ustawy PZP poprzez przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób nie zapewniający uczciwej konkurencji oraz równego traktowania Wykonawców, naruszają również art. 99 ust. 4 ustawy PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję.

W związku z powyższym wnosimy o dokonanie zmian w SIWZ i opisie przedmiotu zamówienia. Zmiana treści umożliwi przeprowadzenie postępowania w sposób zapewniający przestrzeganie przepisów ustawy PZP.

## Odpowiedź

Zamawiający dopuszcza złożenie oświadczeń Wykonawcy zamiast oświadczeń producenta, w przypadku gdy jest to wymagane w OPZ.

W związku z istotną zmianą SWZ Zamawiający, na podstawie art. 286 ust. 4 ustawy Pzp, wydłuża termin składania ofert w postępowaniu i jednocześnie zmienia termin otwarcia ofert oraz termin związania ofertą.

Nowy termin składania ofert: **15.05.2023 r. godz. 11:00**

Nowy termin otwarcia ofert: **15.05.2023 r. godz. 11:30**

Nowy termin związania ofertą: **13.06.2023 r.**

PRZEWODNICZĄCY ZARZĄDU

*Tomasz Krzesiński*

.....  
(podpis Zamawiającego)