

Urząd Miejski w Skarszewach
Wydział Inwestycyjny

Skarszewy, dnia 22.05.2023 r.

WI.271.16.2023

Wszyscy
Wykonawcy



Dot. Dostawa fabrycznie nowych serwerów oraz oprogramowania w ramach Programu Operacyjnego Polska Cyfrowa na lata 2014-2020 Osi Priorytetowej V Rozwój cyfrowy JST oraz wzmocnienie cyfrowej odporności na zagrożenia REACT-EU działania 5.1 Rozwój cyfrowy JST oraz wzmocnienie cyfrowej odporności na zagrożenia dotycząca realizacji projektu grantowego „Cyfrowa Gmina”

Na podstawie art. 284 ust. 2 i ust. 6 oraz art. 286 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2022 r., poz. 1710 ze zm.), Zamawiający wyjaśnia i jednocześnie zmienia treść SWZ. Wprowadzone zmiany stają się wiążące dla stron:

Pytanie nr 1:

Zwracamy uwagę na fakt, iż zgodnie z art. 106 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 roku poz. 1129 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający ma prawo żądać konkretnych przedmiotowych środków dowodowych, ale w zgodzie z art. 106 ust. 3, czyli nie ograniczających uczciwej konkurencji i tylko niezbędnych w celu prawidłowego przeprowadzenia postępowania. Żądanie przedmiotowych oświadczeń, zgodnie z obowiązującą praktyką oraz obecnymi rekomendacjami Urzędu Zamówień Publicznych w sprawie zamówień z branży IT ma charakter wykraczający poza prawidłową procedurę prowadzenia zamówienia, zgodnie z obowiązującą ustawą Pzp. Nakładanie na wykonawców obowiązku przedkładania niniejszych oświadczeń w przypadku dostępności pełnej dokumentacji producenta dla oferowanego przedmiotu zamówienia wraz z dodatkowymi pakietami serwisowymi (gwarancyjnymi), potwierdzającymi wymagane parametry stanowi również naruszenie art. 7 pkt 20, poprzez zwielokrotnienie środka dowodowego potwierdzającego tą samą zgodność oferowanych dostaw.

Należy również zauważyć, że wymienione cechy i parametry, których dotyczyć mają przywołane oświadczenia, dotyczą konkretnych produktów usługowych (pakietów serwisowych), które posiadają oficjalną, jawną i potwierdzoną przez podmiot wprowadzający specyfikację (jednoznacznie określoną nazwami produktów, numerami inwentarzowymi, katalogowymi oraz szczegółowymi opisami), która daje wyczerpującą możliwość weryfikacji, bez dodatkowych dokumentów wystawianych dla konkretnych wykonawców w konkretnym zamówieniu, a także pochodzenia produktów, które potwierdzić może nie tylko producent oferowanego sprzętu lub podmiot prowadzący autoryzowany serwis, ale również uprawniony odsprzedawca, oficjalny partner lub dystrybutor. Producenci (lub autoryzowane serwisy), jako podmioty prywatne, nie związane z prowadzonym postępowaniem, ani też nie będące stroną z punktu formalnego i prawnego, prowadzonego postępowania, mogą w dowolny sposób manipulować niniejszymi dokumentami, co stoi w sprzeczności z zasadą opisaną w art. 99 ust. 1 i 4 ustawy Pzp w sprawie okoliczności mających wpływ na sporządzenie oferty.

Powyższe dokumenty nie mają również jakichkolwiek znamion szczególnych w potwierdzeniu charakteru jakościowego przedmiotu zamówienia, mających na celu dodatkowe potwierdzenie oferowanego zakresu przedmiotu zamówienia składanego jako oferta wykonawcy, czyli jego

oświadczenia woli, gdyż potwierdzają ten sam stan faktyczny, zgodnie z ogólnodostępnymi informacjami, przybierając jedynie formę dokumentową.

Dodatkowo, określanie tak sprecyzowanych wymagań w zakresie oświadczeń podmiotów nie będących stroną w postępowaniu, może narazić również Zamawiającego na negatywne wyniki ewentualnych kontroli wraz z utratą dofinansowania projektu włącznie. W związku z powyższym, wnosimy jak w petitum.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść SWZ w zakresie Załącznika nr 1 do SWZ (SOPZ) oraz Załącznika nr 2A do SWZ (Specyfikacja zaoferowanego przedmiotu zamówienia – Warunki gwarancji):

Przed zmianą:

3 lata gwarancji producenta realizowanej w miejscu instalacji sprzętu, z czasem reakcji do następnego dnia roboczego od przyjęcia zgłoszenia, możliwość zgłaszania awarii 24x7x365 poprzez ogólnopolską linię telefoniczną producenta.

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.

Firma serwisująca musi posiadać ISO 9001:2015 na świadczenie usług serwisowych oraz posiadać autoryzacje producenta urządzeń – dokumenty potwierdzające należy załączyć do oferty.

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

Możliwość rozszerzenia gwarancji przez producenta do 7 lat

(...)

Po zmianie:

3 lata gwarancji producenta realizowanej w miejscu instalacji sprzętu, z czasem reakcji do następnego dnia roboczego od przyjęcia zgłoszenia, możliwość zgłaszania awarii 24x7x365 poprzez ogólnopolską linię telefoniczną producenta.

Zamawiający wymaga od Wykonawcy dołączenia do oferty oświadczenia, że w przypadku wystąpienia awarii dysku twardego w urządzeniu objętym aktywnym wsparciem technicznym, uszkodzony dysk twardy pozostaje u Zamawiającego.

Możliwość rozszerzenia gwarancji przez producenta do 7 lat

(...)

Pytanie nr 2:

Zwracamy się z prośbą o usunięcie z umowy zapisu: "W przypadku gdy naprawa trwa dłużej niż 4 dni robocze, 5-go dnia Wykonawca zobowiązany jest do dostarczenia na czas naprawy Sprzętu równoważnego, o parametrach nie niższych od Sprzętu będącego przedmiotem Umowy.". Większość producentów sprzętu komputerowego nie oferuje dostawy sprzętu zastępczego na czas naprawy.

Odpowiedź:

Zamawiający zmienia treść SWZ w zakresie Załącznik nr 6 do SWZ – Wzór umowy, poprzez wykreślenie ust. 4 w § 4 Gwarancja i serwis.

Pytanie nr 3:

Załącznik nr 1 do SWZ - Szczegółowy opis przedmiotu zamówienia – Dostawa serwera (2 szt.) parametr „Warunki gwarancji”

„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”

oraz

„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 (lub podmiotu trzeciego) 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.

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:

Zmiany jak w odpowiedzi do pytania nr 1 (zmiana SWZ).

Z uwagi na fakt iż, dokonana zmiana treści SWZ nie jest istotna dla sporządzenia oferty oraz nie wymaga od wykonawców dodatkowego czasu na zapoznanie się ze zmianą treści SWZ i przygotowanie oferty, Zamawiający nie przedłuży terminu składania ofert.

Otrzymują:

1. A/a UM