



**KOMENDA GŁÓWNA  
PAŃSTWOWEJ STRAŻY POŻARNEJ**

Warszawa, 6 czerwca 2022 r.

BF-IV.2370.7.64.2022

**do uczestników postępowania**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę przedmiotów umundurowania służbowego strażaków Państwowej Straży Pożarnej, sprawa nr BF-IV.2370.7.2022.

W związku z wątpliwościami Wykonawców dotyczącymi specyfikacji warunków zamówienia (SWZ), zgodnie z art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 roku (Dz.U. z 2021 r. poz. 1129 z późn. zm.) Zamawiający wyjaśnia co następuje.

Pytanie

**BRAKI W OPZ W ZAKRESIE ILOŚCI ZAMAWIANYCH POSZCZEGÓLNYCH  
ROZMIARÓW**

Wykonawca wskazuje, że Zamawiający w ogóle nie wskazał w SWZ, jaka ilość poszczególnych rozmiarów jest przedmiotem zamówienia. Zamawiający zastrzegł w § 5 Projektu umowy, że dopiero w terminie 21 dni od dnia podpisania umowy wykonawca uzyska informacje, w zakresie rozmiarów i ilości poszczególnych sztuk asortymentu dostarczanych dla 22 zamawiających. W SWZ zostały podane jedynie bardzo ogólne dane, które nie pozwalają na precyzyjne określenie przedmiotu zamówienia, a co za tym idzie, na precyzyjne obliczenie ceny ofertowej. Mianowicie, przedmiotem zamówienia jest umundurowanie służbowe strażaków w następujących ilościach:

Część A:

- \_ bluza służbowa: 6787 szt., spodnie służbowe: 10202 szt.,
- \_ spodnie służbowe krótkie: 969 szt.,
- \_ czapka służbowa letnia: 6786 szt.,

Część B:

- \_ koszula służbowa z długim rękawem: 10161 szt.,
- \_ koszula służbowa z krótkim rękawem: 10354 szt.,

Część C:

- \_ kurtka służbowa przeciwdeszczowa: 5824 szt.,
- \_ spodnie służbowe przeciwdeszczowe: 4439 szt.,

Część D:

- \_ bluza służbowa typu polar: 6726 szt.,

Część E:

- \_ koszulka T-shirt: 13433 szt.,

Część F:

– pasek: 6786 szt.,

Część G:

– czapka służbowa zimowa: 6697 szt.

Powyższe oznacza, że Zamawiający może zażądać, aby dostarczany asortyment miał rozmiar XL albo np. S. Tymczasem, ilość tkaniny zużyta na asortyment w rozmiarze S jest zupełnie inna niż ilość tkaniny zużyta na rozmiar XL, co bezpośredni przekłada się na koszty produkcyjne i cenę ofertową. Przykładowo, w odniesieniu do kurtki służbowej przeciwdeszczowej, ilość tkaniny zużytej na rozmiar S wynosi 2,85, zaś na rozmiar XL wynosi 3,05. Tymczasem, w SWZ nie ma nawet wytycznych, że rozmiarówka skończy się na rozmiarze XL, a zatem Zamawiający może żądać również dostaw w rozmiarze np. XXXL.

Wykonawca wskazuje, że brak wskazania ilości zamawianych rozmiarów w poszczególnych asortymentach urąga zasadom opisu przedmiotu zamówienia w sposób jasny i wyczerpujący. Postępowanie ma bowiem na celu zagwarantowanie równego traktowanie wszystkich wykonawców biorących udział w postępowaniu przez zamawiającego. Obowiązek ten obejmuje wymóg, by wszystkie warunki i zasady postępowania w sprawie udzielenia zamówienia były określone w sposób jasny, precyzyjny, jednoznaczny wyczerpujący w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji warunków zamówienia, by umożliwić wszystkim zainteresowanym i wykazującym zwykłą staranność wykonawcom zrozumienie ich dokładnego zakresu i dokonanie ich wykładni w taki sam sposób, a także by umożliwić zamawiającemu rzeczywistą weryfikację, czy oferty złożone przez oferentów odpowiadają kryteriom wyznaczonym dla danego zamówienia. Na potwierdzenie swojego stanowiska Odwołujący powołuje wyrok ETS 324/14 z 7 kwietnia 2016 r.

Wykonawca wskazuje przy tym, że konieczność poszanowania podstawowych zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania stanowi pryncypalną zasadę zamówień publicznych. To Zamawiający jest gospodarzem Postępowania, wiele miesięcy je przygotowywał i to na Zamawiającym ciąży obowiązek precyzyjnego opisu przedmiotu zamówienia, ergo: umożliwienia Wykonawcom złożenie porównywalnych ofert. To Zamawiający powinien już w Ogłoszeniu lub SWZ wykazać, że zapewnia wszystkim potencjalnym wykonawcom te same warunki realizacji zamówienia. Innymi słowy, Zamawiający powinien zapewnić, że każdy potencjalny wykonawca wycenia dokładnie ten sam zakres, oraz że każdy potencjalny wykonawca będzie realizował dokładnie ten sam zakres.

Mając na uwadze powyższe, wnosimy o wyjaśnienie, jakie rozmiary i po ile sztuk z każdego rozmiary w odniesieniu do każdego asortymentu, określonego w Części A do Części G zamówienia, stanowi przedmiot Zamówienia, a tym samym powinno stać się podstawą wyceny, zawartej w cenie ofertowej. Utrzymanie w mocy obecnego brzmienia SWZ stanowi naruszenie art. 99 ustawy Pzp.

## NIELEGALNA ZMIANA ZAMÓWIENIA po TERMINIE SKŁADANIA OFERT, A NAWET po PODPISANIU ZAMÓWIENIA

Wykonawca wskazuje, że kolejnym ustępem OPZ, który uniemożliwia złożenie porównywalnych ofert, oraz stanowi nadużycie prawa zamawiającego do określania przedmiotu zamówienia, jest przepis w § 9 załączniku nr 2 do SWZ Projekt umowy. W przepisie tym Zamawiający wprowadził następującą regulację:

### WYMIANA PRZEDMIOTU UMOWY

1. Wykonawca w terminie 3 miesięcy od dnia odbioru przedmiotu Umowy zobowiązuje się w ramach otrzymanego wynagrodzenia wymienić, na pisemny wniosek (wniosek o wymianę) każdego Odbiorcy, nieużywany asortyment na nowy o innych rozmiarach wskazanych przez Odbiorcę.
2. Wymiana może dotyczyć maksymalnie 20% ilości asortymentu przeznaczonego dla danego Odbiorcy, zgodnie z Załącznikiem nr 3 do Umowy.
3. Wymiana- ngs.tąpj-na--koszt Wykonawcy w terminie do 30 dni kalendarzowych od otrzymania przez Wykonawcę wniosku, o którym mowa w ust. 1.

Przedmiotowa regulacja jest ustanawia uprawnienie Zamawiającego do wymiany asortymentu niewadliwego, obok uprawnień wynikających z wymianą wadliwego towaru, które przysługują w trakcie odbioru (tj. losowego badania wybranych sztuk) oraz w trakcie użytkowania rzeczy, z tytułu gwarancji i rękojmi. Innymi słowy, Zamawiający wprowadził dla siebie uprawnienie do wymiany 20% w pełni wartościowego asortymentu na inny w pełni wartościowy, z uwagi na niewłaściwe opisanie przedmiotu zamówienia oraz nie rozpoznanie własnych potrzeb w zakresie poszczególnych rozmiarów na etapie przygotowania zamówienia. Należy bowiem podkreślić, że to czas przygotowania przetargu jest czasem na weryfikację potrzeb w zakresie ilości poszczególnych rozmiarów, dostarczanych 22 zamawiającym. Przekazanie tej informacji w terminie 21 dni od dnia podpisania umowy narusza przepisy 99 ustawy Pzp. Zaś wprowadzenie uprawnienia do wymiany dostarczonego przez wykonawcę w pełni wartościowego asortymentu na inny w pełni wartościowy asortyment, lecz o innym rozmiarze, stanowi rażące naruszenie art. 99 ustawy Pzp.

Wykonawca raz jeszcze zatem wskazuje, że jedną z najważniejszych czynności zamawiającego na etapie przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest sporządzenie jednoznacznego i wyczerpującego opisu przedmiotu zamówienia. Czynność ta stanowi podstawę do ustalenia wartości zamówienia, a w konsekwencji do zastosowania właściwego trybu udzielenia zamówienia, a także umożliwić wykonawcom prawidłowe zidentyfikowanie (bez jakichkolwiek wątpliwości i dodatkowych interpretacji), z jakich elementów składa się zamówienie, co będzie niezbędne do jego realizacji, jak również obliczyć cenę oferty zgodnie z opisem sposobu obliczenia ceny zamieszczonym w SWZ.

Wykonawca wskazuje, że jeżeli zamawiający pragnie zachować elastyczność w zakresie zamawianych ilości asortymentu, to uprawniony jest do skorzystania z prawa opcji lub wznowienia. Wówczas, zamawiający zobowiązany jest uwzględnić maksymalne wartości opcji i wznowienia. Za opcję uznaje się uprawnienie zamawiającego do rozszerzenia lub zmniejszenia zakresu zamówienia o wskazany w dokumentach zamówienia zakres.

Zaś wznowieniem zamówienia jest wykonywanie po raz kolejny tych samych dostaw lub usług przewidzianych w pierwotnej umowie. Należy podkreślić, że zamawiający przewidział w odnośnym ogłoszeniu możliwość skorzystania z prawa opcji:

Informacje o opcjach

Opcje: tak

Opis opcji:

Zamawiający przewiduje udzielania zamówień na podstawie art. 441 ust. 1 pkt Ustawy tj. opcji zwiększenia zakupu do 30% przedmiotu zamówienia podstawowego w przypadku wygosparowania dodatkowych środków na ten cel.

Tym samym, Zamawiający jest uprawniony do domówienia brakujących rozmiarów, jeżeli zamówił niewystarczającą ilość asortymentu z danego rozmiaru, lub jeżeli jego potrzeby zmieniają się w trakcie realizacji zamówienia. Zastępowanie jednak w pełni wartościowego produktu innym w pełni wartościowym produktem tylko z uwagi na fakt, że Zamawiający nie przygotował należycie zamówienia, nie zbadał własnych potrzeb i nie przekazał precyzyjnej informacji o rozmiarach wykonawcom, stanowi rażące naruszenie prawa, które nie powinno się ostać.

Wykonawca zwraca również uwagę na szacowanie wartości zamówienia. Treść § 9 ust. 3 Projektu umowy wskazuje, że wymiana pełnowartościowych produktów na inne pełnowartościowe, nastąpi na koszt wykonawcy. Zatem, ustalając wartość zamówienia, zamawiający nie wliczał tego kosztu, gdyż płaci tylko raz (za ostatecznie wybrany rozmiar). Wykonawcy zaś mogą bardzo różnie podchodzić do tego zakresu — od całkowitego zignorowania tego kosztu do precyzyjnego wyliczenia wzrostu o 20% kosztów podstawowych. Tymczasem, cena w Postępowaniu ma kluczowe znaczenie, gdyż jest jedynym kryterium oceny ofert:

XIV. Opis kryteriów oceny ofert wraz z podaniem wag tych kryteriów i sposobu oceny ofert

1. Przy wyborze oferty najkorzystniejszej Zamawiający będzie kierował się następującymi kryteriami, z przypisaniem im odpowiednio wag:

Lp.	OPIS KRYTERIÓW OCENY	ZNACZENIE (Wmax*)
1.	Cena brutto (PktC)	100 pkt
	Razem	100 pkt

Uwzględniając argumentację zawartą w pkt I powyżej, Wykonawca zwraca ponownie uwagę na problem nieporównywalności ofert, które będą złożone w Postępowaniu. Taka sytuacja nie może jednak mieć miejsca w legalnie prowadzonym Postępowaniu. Tym samym, przepis § 9 Projektu umowy jest sprzeczny z art. 99 ustawy Pzp.

Mając na uwadze powyższe, wnosimy o wyjaśnienie, że § 9 Projektu umowy został wprowadzony do Załącznika nr 2 SWZ omyłkowo, a tym samym § 9 Projektu umowy zostanie usunięty z Załącznika nr 2 SWZ.

#### Odpowiedź

Opis przedmiotu zamówienia na dostawę przedmiotów umundurowania służbowego strażaków Państwowej Straży Pożarnej, został sporządzony w sposób jasny i wyczerpujący. Z doświadczeń związanych z dotychczasowymi zakupami umundurowania realizowanymi przez Zamawiającego wynika, że cena jednostkowa zakupywanych sortów mundurowych jest niezależna od rozmiaru – tj. sprzedawcy oferują produkty niezależnie

od wybranego przez Zamawiającego rozmiaru, a ewentualne rabaty przyznawane przez sprzedawcę naliczane są od wielkości zamówienia, a nie w zależności od wielkości zamawianych rozmiarów. Cena produktu, która zawiera nie tylko koszty materiału jak i szereg innych kosztów związanych z wytworzeniem produktu końcowego (w tym koszty transportu, magazynowania, badań materiału, utrzymania obiektów, pracy urzędów i ludzi) powinna zostać przez Wykonawcę tak skalkulowana, aby zrealizować zamówienie niezależnie od rozmiaru zakupywanego przez klienta końcowego. Wszyscy Wykonawcy są traktowani jednakowo i niezależnie od tego który z nich będzie realizował zamówienia, wszyscy mają takie same Warunki określone wcześniej przez Zamawiającego (łącznie z informacją o terminie podania rozmiarów). Zamawiający zebrał już rozmiary od ok. 60-70% odbiorców końcowych (w zależności od sortu).

Wychodząc naprzeciw oczekiwaniom Wykonawców, Zamawiający przekazuje w załączeniu aktualne zestawienie rozmiarowe co może pomóc Wykonawcom w ujęciu statystycznym populacji dla której wykonywane będzie zamówienie, dzięki czemu Wykonawcy będą mogli właściwie przygotować swoją ofertę cenową. Należy mieć jednak na względzie, że przekazywane obecnie rozmiary mogą różnić się od właściwych (przy tej skali zamówienia w okresie czasu do podpisania umowy mogą wystąpić przypadki zmniejszenia lub zwiększenia tęgości osób, które są przewidziane do umundurowania lub wymiany niektórych osób z listy osób ujętych do umundurowania przez odbiorcę końcowego – np. z uwagi na przeniesienie służbowe funkcjonariusza). Ostateczna tabela rozmiarowa zostanie podana w przeciągu 7 dni od dnia podpisania umowy. Zamawiający zmienia termin z 21 dni, aby umożliwić Wykonawcom lepsze przygotowanie do realizacji zamówienia.

W związku z licznymi zapytaniami wykonawców i ich wątpliwościami w zakresie zasadności kalkulowania możliwości wymiany 20% asortymentu, Zamawiający zmienia projekt umowy na możliwość wymiany 5% asortymentu. Powyższa zmiana ma również zastosowanie do wcześniej udzielanych odpowiedzi dotyczących zakresu możliwych wymian rozmiarów przez Zamawiającego.

**Opublikowane wyjaśnienia są wiążące i dotyczą wszystkich uczestników postępowania.**

KOMENDANT GŁÓWNY  
PAŃSTWOWEJ STRAŻY POŻARNEJ  
  
gen. brygadier Andrzej BARTKOWIAK

Załącznik:

- aktualne zestawienie rozmiarowe -Tabela