

Warszawa, 5 czerwca 2020 r.

Filharmonia Narodowa w Warszawie

ul. Jasna 5
00-950 Warszawa

ZP/03/05/2020

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę mikrofonów wraz z akcesoriami

Filharmonia Narodowa w Warszawie (zwana dalej „**Zamawiającym**”), działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. z dnia 11 września 2019 r., Dz.U. z 2019 r. poz. 1843) informuje, że wpłynęły pytania do treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (zwanej dalej „**SIWZ**”), w związku z czym Zamawiający udziela następujących wyjaśnień:

Pytanie nr 3

W Rozdz. 3 ust. 7 Zamawiający zastrzega, iż „Wykonawca może złożyć ofertę na maksymalnie jedną część Przedmiotu zamówienia. Złożenie ofert na większą niż jedna część Przedmiotu zamówienia spowoduje odrzucenie wszystkich złożonych ofert na poszczególne części Przedmiotu zamówienia.”

W związku z powyższym wnosimy o wyjaśnienie

1.1. jaki jest powód i jakie są okoliczności tak znaczącego ograniczenia konkurencji poprzez dopuszczenie wykonawcy do złożenie przez jednego wykonawcę oferty tylko i wyłącznie na jedno zadanie. Prosimy o wyczerpujące i przekonujące uzasadnienie merytoryczne i prawne wprowadzenia wskazanych zapisów do treści SIWZ.

1.2. zastrzegamy sobie możliwość wniesienia odwołania na przedmiotowe postanowienia SIWZ w przypadku otrzymania ogólnych i nieprzekonujących wyjaśnień?

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 3

Działanie Zamawiającego polegające na podziale Przedmiotu zamówienia na trzy części oraz wprowadzenie możliwości złożenia oferty tylko na jedną część Przedmiotu zamówienia ma na celu zwiększenie w niniejszym postępowaniu konkurencyjności poprzez umożliwienie udziału w postępowaniu jak największej liczbie podmiotów, w tym podmiotom z sektora małych i średnich przedsiębiorstw oraz zabezpieczenie realizacji dostaw.

Zgodnie z art. 36aa ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (dalej: „**ustawa PZP**”) konsekwencją dopuszczenia składania ofert częściowych jest obowiązek, po stronie zamawiającego, określenia, czy jeden wykonawca może złożyć ofertę obejmującą tylko jedną część zamówienia, kilka z nich bądź wszystkie. Zamawiający skorzystał więc z prawnie dopuszczalnych rozwiązań. Przepis art. 36aa ust. 2

ustawy PZP nie uzależnia możliwości wprowadzenia ograniczenia w zakresie ilości części, na które jeden wykonawca może złożyć swoją ofertę w postępowaniu, od zaistnienia jakichkolwiek okoliczności, dając w tym zakresie swobodę Zamawiającemu.

Zamawiający miał na uwadze stanowisko ustawodawcy unijnego, który w motywie 79 dyrektywy 2014/24/UE wskazał przykłady dopuszczalności ograniczenia liczby części, o które może się ubiegać wykonawca, w celu ochrony konkurencji lub zagwarantowania niezawodności dostaw.

Wykonawca, na równych zasadach z innymi podmiotami, może ubiegać się o zamówienie na wybraną przez siebie, a wydzieloną w SIWZ, część zamówienia. Przez wprowadzenie wyżej wskazanego ograniczenia żaden z wykonawców nie jest postawiony w innej sytuacji niż pozostali wykonawcy zainteresowani realizacją Przedmiotu zamówienia. Inni wykonawcy również nie będą mieli szansy na złożenie ofert na wszystkie części zamówienia, a więc nie dochodzi do preferencyjnego traktowania jakiegoś wykonawcy, czy grupy wykonawców, co ewentualnie naruszałoby zasady uczciwej konkurencji (por. wyrok KIO z dnia 4 lutego 2008 r., KIO/UZP 126/07).

Wprowadzenie przedmiotowego ograniczenia ma na celu zapewnienie i zabezpieczenie realizacji Przedmiotu zamówienia na wypadek, gdyby po stronie wykonawcy, któremu zostało udzielone zamówienie na większą ilość części, wystąpiły okoliczności skutkujące opóźnieniem lub brakiem możliwości realizacji dostaw. Realizacja dostaw jest niezbędna w celu zapewnienia działalności kulturalnej prowadzonej przez Zamawiającego, a ewentualne opóźnienia lub brak całości dostaw może wpłynąć na jego program artystyczny. Zamawiający miał także na uwadze nadzwyczajne okoliczności związane ze stanem epidemii i możliwe wystąpienie w związku z tym problemów z dostawą, co potwierdza konieczność zróżnicowania grona wykonawców, którym zostanie udzielone zamówienie w niniejszym postępowaniu.

Dopuszczenie możliwości składania ofert na wszystkie części zamówienia wykluczyłoby z postępowania mniejszych przedsiębiorców, którzy dokonując dostawy, nie byłiby w stanie konkurować przy realizacji Przedmiotu zamówienia z podmiotami z sektora dużych przedsiębiorstw, co doprowadziłoby do istotnego ograniczenia konkurencji.

Mając na uwadze powyższe, rozwiązanie przyjęte przez Zamawiającego nie prowadzi do ograniczenia konkurencji, a wręcz zapewnia jej zwiększenie. Wykonawca ma możliwość swobodnego złożenia oferty na wybraną przez siebie część Przedmiotu zamówienia, a z drugiej strony jak największe grono wykonawców (w tym mniejszych przedsiębiorców) ma możliwość przystąpienia do postępowania, a Zamawiającemu zapewniona została realna kontrola nad realizacją Przedmiotu zamówienia, której przyświeca troska o realizację zadań związanych z działalnością kulturalną Zamawiającego.

Pytanie 4

W Rozdziale 7 ust. 1 pkt 1.1 Zamawiający wymaga:

- 1.1. aktualnego na dzień składania ofert oświadczenia, o którym mowa w art. 25a ustawy PZP, tj. wstępnego potwierdzenia, iż Wykonawca spełnia warunki udziału w postępowaniu oraz nie podlega wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 i ust. 5 pkt 1, 2 i 4 ustawy PZP, zgodnie ze wzorem oświadczenia stanowiącym Załącznik nr 3 do SIWZ;

zwracamy uwagę, iż załącznikiem nr 3 do SIWZ w niniejszym postępowaniu jest: FORMULARZ TECHNICZNY - WYKAZ OFEROWANEGO SPRZĘTU, w którym to ponownie Zamawiający zastrzega możliwość złożenie oferty tylko na jedną część. Naszym zdaniem jest to działanie niezgodne z Ustawą Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004r (z późn. zm.).

Nadmieniamy, że wzorem oświadczenia o którym mowa w pkt 1.1 jest zapewne załącznik nr 4.

Odpowiedź Zamawiającego na pytanie nr 4

Zamawiający potwierdza, że wzór oświadczenia, o którym mowa w Rozdziale 7 ust. 1 pkt. 1.1. zawarty jest w Załączniku nr 4 do SIWZ. W związku z powyższym, Rozdział 7 ust. 1 pkt 1.1. SIWZ otrzymuje następujące brzmienie:

„1.1. aktualnego na dzień składania ofert oświadczenia, o którym mowa w art. 25a ustawy PZP, tj. wstępnego potwierdzenia, iż Wykonawca spełnia warunki udziału w postępowaniu oraz nie podlega wykluczeniu z postępowania na podstawie art. 24 ust. 1 i ust. 5 pkt 1, 2 i 4 ustawy PZP, zgodnie ze wzorem oświadczenia stanowiącym Załącznik nr 4 do SIWZ”.

W zakresie odnoszącym się do niezgodności z ustawą PZP Formularza Technicznego – Wykaz oferowanego sprzętu, w którym Zamawiający zastrzega możliwość złożenia oferty tylko na jedną część, Zamawiający podtrzymuje swoje wyjaśnienia zawarte w odpowiedzi na pytanie nr 3.

Niniejsze wyjaśnienia stanowią integralną część SIWZ.

Wojciech Nowak
Dyrektor