

Zamawiający:

Wałbrzych, dnia 26 października 2015r.

Zamek Książ w Wałbrzychu Spółka z o.o.
58-306 Wałbrzych, ul. Piastów Śląskich 1
NIP: 886-000-24-16; REGON: 890011550,
Tel. 74/66 43 850, faks 74/66 43 862
www.ksiaz.walbrzych.pl/bip

WSZYSCY WYKONAWCY

Dotyczy:

postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest zadanie pn.: „Dozorowanie historycznych obiektów i terenów, ochrona mienia, wystaw i eksponatów muzealnych, obsługa ruchu turystycznego, monitorowanie systemu przeciwpożarowego, ochrona imprez, roślinności na terenach administrowanych przez Zamek Książ w Wałbrzychu Spółka z o.o. ” opublikowanego w Biuletynie Zamówień Publicznych na portalu UZP numer ogłoszenia: 278800 - 2015; data zamieszczenia: 20.10.2015r., Numer sprawy nadany przez Zamawiającego: ZP/05/10/2015.

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA PRZYWOŁANEGO POWYŻEJ POSTĘPOWANIA PRZETARGOWEGO

I. W związku z pismem - wnioskiem o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, przesłanym za pośrednictwem faksu w dniu 22 października 2015r. o godzinie 16:01 (dwie strony) przez jednego z Wykonawców, które zarejestrowano przez Zamawiającego w dniu 23.10.2015r. pod l.dz. 2890, Zamawiający na podstawie art. 38 ust. 1 pkt. 3) i ust. 2 ustawy z 29.01.2004r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2013r., 907 ze zm.), stwierdza co następuje:

1. Wniosek Wykonawcy wpłynął do Zamawiającego w terminie, o którym mowa w art.38 ust.1pkt.3) ustawy pzp.

2. Zamawiający w oparciu o art. 38 ust.1 i ust. 2 ustawy pzp udziela odpowiedzi na pytania zawarte we wniosku Wykonawcy.

Pismo wykonawcy o treści jak niżej:

"Zgodnie z zapisem w Części X pkt. 3 SIWZ Zamawiający żąda, aby przed podpisaniem umowy Wykonawca zobowiązany jest dostarczyć Zamawiającemu odpowiednie dokumenty w formie kserokopii poświadczonej za zgodność z oryginałem, tj. potwierdzenie o wpisie na listę kwalifikowanych pracowników ochrony fizycznej lub potwierdzenie o wpisie na listę kwalifikowanych pracowników zabezpieczenia technicznego uznanych na podstawie ustawy z dnia 18.03.2008r. o zasadach kwalifikacji zawodowych nabytych w państwach członkowskich Unii Europejskiej (Dz.U.2008nr 63,poz. 394 z późn. zm.) dla osób wskazanych w załączniku nr 6 do oferty. Natomiast zgodnie z częścią XI pkt. 2.4. Zmiana osób przewidzianych do realizacji zamówienia wskazanych w Załączniku nr 6 w specyficznych okolicznościach takich jak śmierć, nie wywiązanie się przez te osoby w sposób należyty z ich obowiązków. Proszę o wskazanie podstawy prawnej do sformułowania powyższego żądania. Nadmieniam, że tak postawiony warunek faworyzuje podmiot obecnie świadczący usługę na rzecz Zamawiającego, gdyż - biorąc pod uwagę duży wskaźnik rotacji pracowników wykonujących usługi ochrony - podmiot ten bez specjalnego starania oraz zabiegów,

związanych np. z rekrutowaniem pracowników, jest w stanie wykazać w ofercie konkretne osoby z imienia i nazwiska, które będą realizować usługę (będą to po prostu pracownicy Wykonawcy świadczący obecnie tą usługę na rzecz Zamawiającego).

Takie żądanie nie tylko narusza art.7 ust. 1 ustawy PZP, ale jest też nieuprawnione w świetle 22 ust. 1 pkt.3 i dominującego orzecznictwa w tym zakresie.

"Wykaz osób" jest dokumentem potwierdzającym spełnienie warunku udziału w postępowaniu dot. dysponowania osobami o określonych uprawnieniach, należy więc go badać w kontekście posiadanych przez Wykonawcę zasobów na dzień składania wniosków lub ofert. Dla Zamawiającego bowiem istotne jest dysponowanie osobami posiadającymi określone uprawnienia, a nie dysponowanie konkretnymi osobami. Takie stanowisko zostało wyrażone w wyroku Krajowej Izby Odwoławczej nr KIO/UZP 485/09 z dnia 29 kwietnia 2009r. Izba wyraźnie stwierdziła, że mimo, iż rozporządzenie w sprawie rodzaju dokumentów mówi o wykazie osób, którymi dysponuje lub będzie dysponował wykonawca i które będą uczestniczyć w wykonywaniu zamówienia, to jednak w zakresie, w którym mówi o uczestniczeniu osób posiadających określone uprawnienia w wykonywaniu zamówienia, wykracza poza upoważnienie ustawowe - art.22 ust. 1 pkt. 2 p.z.p. mówi wyłącznie o "potencjale" (warunek udziału w postępowaniu), natomiast rozporządzenie wchodzi już w fazę wykonywania przedmiotu zamówieni (treść oferty). Wobec powyższego przepis rozporządzenia dot. wykazu osób powinno się odczytywać wyłącznie w granicach upoważnienia ustawowego. Interpretacja ta pozostaje aktualna - pomimo zastąpienia obowiązującego w dawnym stanie prawnym rozporządzenia - nowym aktem, gdyż de facto w zakresie "wykazu osób" nic się nie zmieniło.

Takie stanowisko potwierdza również wyrok Krajowej Izby Odwoławczej nr KIO 1825/12 z dnia 14.09.2012r.. w którym Izba uznała za nieuprawnione rozumowanie, że zmiana "Wykazu osób, które będą uczestniczyć w realizacji zamówienia" stanowi zmianę treści oferty, o której mowa w art. 87 ust. 1 Ustawy PZP. Oznacza to w istocie, że zmiana taka - po złożeniu oferty, a więc zarówno na etapie jej badania, jak też na etapie podpisania umowy, a potem jej realizacji - jest dopuszczalna. Bezspornym pozostaje oczywiście fakt, że zarówno osoby wskazane jako potencjał w składanej ofercie, jak i osoby realizujące zamówienie publiczne, muszą posiadać kwalifikacje i uprawnienia wymagane przez Zamawiającego na etapie składania ofert.

W związku z powyższym prosimy o zmianę zapisów wskazanych powyżej (część X pkt. 3 oraz część XI pkt.2.4.) Umowy w sposób zgodny z obowiązującymi w tym zakresie przepisami.

W przypadku zaniechania przez Zamawiającego powyższej czynności, do których jest zobowiązany na podstawie ustawy PZP i innych aktów wykonawczych zamierzamy podjąć czynności zmierzające do zainicjowania kontroli wskazanego postępowania przez Prezesa UZP."

Odpowiedź Zamawiającego na pismo wykonawcy o treści jak wyżej:

W Części XI pkt. 2.4 i 3 SIWZ Zamawiający uwzględnił możliwość zmiany osób przewidzianych do wykonania umowy. W związku z tym wymóg wypełnienia tabeli zawartej w Załączniku nr 6 do SIWZ oraz przedstawienia przed zawarciem umowy dokumentów potwierdzających kwalifikacje tych osób nie faworyzuje żadnego z Wykonawców. Od każdego oferenta wymaga się bowiem na takich samych zasadach wskazania określonych w załączniku osób, którymi Wykonawca będzie posługiwał się przy wykonaniu umowy. Listy tej Zamawiający nie traktuje przy tym jako ostatecznej, bowiem dopuszcza jej zmianę na warunkach przewidzianych w SIWZ. Zamawiający zwraca przy tym uwagę, że Wykonawca zobowiązany jest udowodnić Zamawiającemu, iż będzie dysponował w trakcie realizacji zamówienia zasobami niezbędnymi do jego wykonania. Obowiązek ten jest niezależny od tego czy jest to potencjał własny, czy cudzy. Oczywiście jest natomiast to, że istotny jest potencjał obecny, rzeczywisty, a nie tylko potencjalny (co do którego, nie wiadomo w ogóle, czy wystąpi). Zgodnie z art. 22 ust. 1 pkt. 3 pzp. zamawiający może zatem żądać od wykonawcy wykazania, że będzie dysponował osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, a więc może oczekiwać wymienienia konkretnych osób, którymi Wykonawca

zamierza się posłużyć. Postawiony wymóg jest zatem adekwatny i nie narusza konkurencji poprzez faworyzowanie któregoś z potencjalnych Wykonawców.

Zamawiający nie wprowadza zmian do SIWZ i Ogłoszenia o zamówieniu.

Uwaga : Wyjaśnienia Zamawiającego nie mają wpływu na zmianę treści SIWZ i Ogłoszenia o zamówieniu.

ZAMEK KSIĄŻ w WAŁBRZYCHU
Spółka z o.o.
PREZES ZARZĄDU
Krzysztof Urbański

Otrzymują:

1. adresat - strona internetowa zamawiającego
2. Zamawiający a/a