

Gdańsk, dnia 06 listopada 2018 r.

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn. „Dostawa licencji oprogramowania Microsoft w ramach trzyletniego programu licencyjnego Microsoft Enterprise Agreement lub równoważnych” - Znak postępowania: ZP/07/EITE-DI/2018.

WYJAŚNIENIE TREŚCI SIWZ

1. Prośba Wykonawcy o wyjaśnienie:

Wykonawca w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego o udzielenie zamówienia publicznego pn. *Dostawa licencji do oprogramowania Microsoft w ramach trzyletniego programu licencyjnego Microsoft Enterprise Agreement lub równoważnych*, znak sprawy: ZP/07/EITE-DI/2018, prowadzonego zgodnie z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579), (dalej: Pzp), zwraca się z wnioskiem o modyfikację treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: SIWZ) w zakresie warunków udziału w postępowaniu. Zamawiający w Rozdziale IX ust. 2. SIWZ wskazał, że Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia, na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu powinni być ubezpieczeni od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę gwarancyjną nie mniejszą niż 8 000 000,00 zł. Zdaniem Wykonawcy warunek postawiony przez Zamawiającego jest nieadekwatny do wartości przedmiotu zamówienia.

Zgodnie z wyrokiem KIO nr 161/09: „*Ratio legis wprowadzenia jako dokumentu potwierdzającego spełnianie warunku ekonomicznego polisy ubezpieczenia oc w zakresie prowadzonej działalności gospodarczej polega na tym, że potwierdza wiarygodność ekonomiczną wykonawcy, który ubezpieczając swoją działalność z jednej strony wykazuje się odpowiedzialnością profesjonalisty dbającego o bezpieczeństwo własne i swoich kontrahentów, a z drugiej wykazuje, iż znajduje się w sytuacji finansowej i ekonomicznej pozwalającej mu na poniesienie kosztów ubezpieczenia. Natomiast polisa oc w ramach wykazania spełniania warunku nie służy do zabezpieczenia realizacji zamówienia. Nie jest to ubezpieczenie danej inwestycji czy przedsięwzięcia gospodarczego, które jest przedmiotem zamówienia.*”

Wysokość wymaganej przez Zamawiającego polisy OC powinna być proporcjonalna do wartości przedmiotu zamówienia, w przeciwnym razie może prowadzić do ograniczenia uczciwej konkurencji. Posiadanie polisy OC w wysokości wymaganej przez Zamawiającego może znacząco utrudnić złożenie oferty przez wielu wykonawców co może prowadzić do ograniczenia ilości ofert a w konsekwencji narazić Zamawiającego na poniesienie wysokich kosztów związanych z brakiem korzystnych i konkurencyjnych ofert innych wykonawców.

Biorąc pod uwagę powyższe zwracamy się z prośbą o obniżenie sumy gwarancyjnej polisy OC do kwoty 5 000 000,00 zł. Jest to kwota adekwatna do wartości przedmiotu zamówienia i jednocześnie potwierdza cel żądania przez Zamawiającego polisy OC, którym jest jedynie ocena sytuacji ekonomicznej i finansowej wykonawcy, a nie służy zabezpieczeniu realizacji zamówienia przez Wykonawcę.

Odpowiedź Zamawiającego:

W odpowiedzi na wniosek wykonawcy o wyjaśnienie treści SIWZ, Zamawiający informuje, że zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579), (dalej: Pzp), miał prawo postawić warunek udziału w postępowaniu w zakresie sytuacji finansowej i ekonomicznej Wykonawcy, na podstawie art. 22 ust. 1a pkt. 2) Pzp. W art. 22c ust. 1 pkt. 3) Pzp wskazuje się, że w odniesieniu do warunków udziału w postępowaniu dotyczących sytuacji finansowej lub ekonomicznej, zamawiający może wymagać posiadania przez wykonawcę odpowiedniego ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej.



Zgodnie z przyjętym orzecznictwem konkretyzacja opisu w zakresie posiadania polisy powinna uwzględniać specyfikę przedmiotu zamówienia, przede wszystkim warunki płatności, a także termin i sposób wykonania umowy w sprawie zamówienia publicznego (tak m.in. w orzeczeniu Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 23 marca 2010 r. sygn. akt: KIO/UZP 299/10).

Wskazać należy, że Zamawiający określając minimalny poziom wymaganego ubezpieczenie odpowiedzialności cywilnej wziął pod uwagę szacowaną wartość zamówienia oraz terminy i warunki płatności określone we wzorze umowy stanowiącym zał. nr 9 do SIWZ. Wobec powyższego po analizie powyżej wskazanych czynników Zamawiający uznał, że wymóg posiadania przez Wykonawcę ubezpieczenia odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności związanej z przedmiotem zamówienia na sumę gwarancyjną nie mniejszą niż 8 000 000,00 zł. spełnia wymagania proporcjonalności, a jednocześnie potwierdza cel żądania przez Zamawiającego polisy OC, którym jest ocena sytuacji ekonomicznej i finansowej wykonawcy. Wbrew twierdzeniu Wykonawcy, Zamawiający nie traktuje postawionego warunku udziału w postępowaniu jako zabezpieczenia należytego wykonania kontraktu.

Wobec powyższego Zamawiający nie przychylił się do wniosku Wykonawcy o obniżenie sumy gwarancyjnej polisy OC z kwoty 8 000 000,00 zł. do kwoty 5 000 000,00 zł., tym samym Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę zapisu Rozdziału IX ust. 2 SIWZ.

Z poważaniem,