

RZ-262-5/2020

*Do wszystkich zainteresowanych Wykonawców*

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego na podstawie art. 138g ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2019 r. poz. 1843) pn. **Świadczenie usługi całodobowej ochrony osób i mienia Uniwersytetu Przyrodniczego w Poznaniu**

Na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) w związku z pytaniem złożonym na piśmie przez Wykonawcę do Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Zamawiający poniżej udziela odpowiedzi.

### **Pytanie**

Warunki określone w Rozdziale VIII „Warunki udziału w postępowaniu” SIWZ dot. zdolności technicznej lub zawodowej arbitralnie ograniczają krąg podmiotów, które mogą ubiegać się o udzielenie zamówienia. W szczególności odnosi się to do wymogu wykonania (bądź wykonywania) w okresie ostatnich 3 (trzech) lat przed upływem terminu składania ofert co najmniej dwóch usług ochrony osób i mienia w budynkach użyteczności publicznej przez okres min. 12 (dwunastu) miesięcy o wartości rocznej nie mniejszej niż 3.500.000,00 zł (trzy miliony pięćset tysięcy złotych 00/100) brutto każda.

Tak zakreślone wymagania naruszają zasady uczciwej konkurencji, równego traktowania oraz proporcjonalności wyrażone w przepisie art. 7 ustawy z dnia 28 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. 2019, poz. 1843 ze zm.; dalej jako PZP). Należy bowiem wskazać, iż tak określona zdolność techniczna/zawodowa podmiotu składającego ofertę została określona z pokrzywdzeniem wszystkich podmiotów świadczących usługi z zakresu ochrony osób i mienia, które nie osiągnęły nie uzyskały przynajmniej dwóch zamówień na tego rodzaju usługi na kwotę równą bądź przekraczającą 3.500.000,00 zł każde, mimo iż spełniałyby pozostałe wymogi przewidziane dla potencjalnych oferentów. Przy takim sformułowaniu warunków udziału w postępowaniu faktyczny krąg podmiotów spełniających warunki udziału w postępowaniu został zawężony do wyłącznie największych podmiotów działających na rynku usług ochrony osób i mienia. Należy bowiem podkreślić, iż wiele podmiotów mogłoby wykonać w należyty sposób usługi zamówieniem nr RZ-262-5/2020. Jednakże aprioryczny wymóg zdolności technicznej wyrażony w sposób określony w SIWZ wyklucza podmioty o długoletnim doświadczeniu w zakresie ochrony budynków użyteczności publicznej i posiadające faktyczną zdolność do wykonania zamówienia tylko ze względu na brak spełnienia tego warunku.

Zasada proporcjonalności oznacza, że opisane przez zamawiającego warunki udziału w postępowaniu muszą być uzasadnione wartością zamówienia, charakterystyką, zakresem, stopniem złożoności lub warunkami realizacji zamówienia. Nie powinny także ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom dającym rękojmię należytego wykonania zamówienia (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 01 sierpnia 2019 r., sygn. akt KIO 1342/19).

Zawarte w art. 7 ust. 1 ZamPublU zasady równego traktowania wykonawców, uczciwej konkurencji oraz przejrzystości nie są zachowane, jeśli zamawiający inaczej traktuje wykonawców znajdujących się w takiej samej sytuacji, innymi słowy w zależności od tożsamości wykonawcy różnicuje konsekwencje takiego samego stanu faktycznego lub prawnego, w jakim znajdują się wykonawcy (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 21 czerwca 2019 r. sygn. akt KIO 1143/19).

Działalność z zakresu ochrony osób i mienia jest działalnością reglamentowaną w trybie przewidzianym przepisami Ustawy z dnia 22 sierpnia 1997 r. o ochronie osób i mienia (t.j. Dz. U. 2018, poz. 2142; ze zm.) – ustawodawca nakłada szereg wymogów zarówno na etapie starania się przez przedsiębiorcę o koncesję na wykonywanie usług z zakresu ochrony, jak i faktycznego wykonywania takiej działalności. Tylko rzetelny i wydajny podmiot jest w stanie prowadzić wieloletnią działalność w tym segmencie rynku. Wielu przedsiębiorców świadczących usługi ochrony osób i mienia posiada niezbędne doświadczenie i środki do wykonywania usług na skalę określoną w SIWZ, ale arbitralne kryterium oceny zdolności technicznej uniemożliwiają udział takich podmiotów w postępowaniu w sprawie ww. zamówienia.

**Odpowiedź:**

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ.

Powyższe informacje otrzymują wszyscy wykonawcy, którym Zamawiający przekazał SIWZ, informacje te zostają zamieszczone na stronie internetowej Zamawiającego pod adresem [www.up.poznan.pl](http://www.up.poznan.pl) oraz na platformie pod adresem: <https://upp.ezamawiajacy.pl> Pozostała treść SIWZ również pozostaje bez zmian.

Przewodniczący Komisji



Prof. dr hab. Piotr Urbański