

Szanowni Państwo,

W nawiązaniu do postępowania jak w temacie zwracamy się z wnioskiem o wykreślenie z SWZ poniższych zapisów dotyczących załączenia do oferty oświadczeń producenta lub oświadczeń podmiotów trzecich, nie biorących udziału w postępowaniu, ewentualnie zastąpienie tych dokumentów oświadczeniami wykonawcy:

Załącznik nr 7 do SWZ – Część I – Serwer typu rack 1, Serwer typu rack 2

„Wymagane dołączenie do oferty oświadczenia Producenta potwierdzając, że Serwis urządzeń będzie realizowany bezpośrednio przez Producenta i/lub we współpracy z Autoryzowanym Partnerem Serwisowym Producenta. Oświadczenie producenta serwera, potwierdzające, że sprzęt pochodzi z oficjalnego kanału dystrybucyjnego producenta.”

Zamawiający żądając oświadczeń producenta lub oświadczeń podmiotów trzecich, nie biorących udziału w postępowaniu stosuje zapisy niezgodne z Rozporządzeniem Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dn. 23 grudnia 2020 r. w sprawie podmiotowych środków dowodowych oraz innych dokumentów lub oświadczeń, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy (Dz. U. z 2020r. poz. 2415), ponieważ takie oświadczenia wykraczają poza zakres dokumentów tam wskazanych.

Producent (ew. podmiot trzeci) nie jest stroną w postępowaniu przetargowym i może uznaniowo podchodzić do wydawania oświadczeń poszczególnym wykonawcom, co w konsekwencji może skutkować naruszeniem bezstronności postępowania przetargowego.

Zgodnie z wyrokiem KIO/UZP/1268/09 (...) oświadczenie producenta nie jest dokumentem potwierdzającym spełnianie przez danego Wykonawcę warunków udziału w postępowaniu, ani potwierdzającym spełnianie przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego.

Należy przy tym podkreślić, iż Zamawiający może żądać wyłącznie tych dokumentów, które potwierdzają spełnianie warunków udziału wykonawcy w postępowaniu oraz wymagań w zakresie oferowanego sprzętu. Tym samym żądanie oświadczenia producenta (lub podmiotu trzeciego) o wskazanej wyżej treści należy uznać za nieuprawnione.

Wykonawca przypomina, że postępowanie przetargowe jest prowadzone pomiędzy Zamawiającym a Wykonawcą, a nie pomiędzy Zamawiającym, Wykonawcą i podmiotem trzecim, jakim jest producent - czyli inną firmą prywatną.

Producent, firma prywatna, nie jest zobligowana do wystawiania oświadczeń każdemu, kto o nie wystąpi.

Dodatkowo Zamawiający pozostając przy obecnych zapisach specyfikacji naraża się na kontrolę postępowania przez odpowiednie instytucje w przyszłości, co może skutkować nałożeniem kar finansowych. Dlatego wnosimy o wykreślenie wymogu dołączenia oświadczeń producenta, czy podmiotu trzeciego, nie biorącego udziału w postępowaniu, z przedmiotowego postępowania przetargowego.

Jednocześnie sugerujemy zapoznanie się z informacją o wyniku kontroli doraźnej o oznaczeniu UZP/DKUE/KD/24/14, w której jasno stwierdzono, że podobne zapisy jak w przedmiotowej specyfikacji są sprzeczne z ustawą PZP i ograniczają konkurencję.

Ponadto należy zaznaczyć, że taki zapis w znaczny sposób ogranicza uczciwą konkurencję, gdyż w praktyce polega na tym, że to producent bądź jego przedstawiciel decyduje o tym, któremu wykonawcy takie oświadczenie wystawić, a któremu nie.

Powyższe zapisy naruszają przepisy art. 16 ust. 1 ustawy PZP poprzez przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób nie zapewniający uczciwej konkurencji oraz równego traktowania Wykonawców, naruszają również art. 99 ust. 4 ustawy PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję.

W związku z powyższym wnosimy o dokonanie zmian w SIWZ i opisie przedmiotu zamówienia. Zmiana treści umożliwi przeprowadzenie postępowania w sposób zapewniający przestrzeganie przepisów ustawy PZP.