

Do Wykonawców

Odpowiedź na pytanie Wykonawcy z dnia 10 kwietnia 2013r

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem jest usługa bezpośredniej ochrony fizycznej osób i mienia świadczonej na rzecz Krajowej Szkoły Sądownictwa i Prokuratury.

Znak sprawy: BEF – V – ZP – 3820 – 25/2013)

Wyjaśnienia i modyfikacja treści SIWZ

W związku z pytaniem Wykonawcy, zadany w trybie i na zasadach określonych przepisem art. 38 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 roku (Dz.U. z 2010 r., Nr 113, poz. 759 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, działając na podstawie przepisu art. 38 ust. 2 i 4 ustawy Pzp Zamawiający – Krajowa Szkoła Sądownictwa i Prokuratury z siedzibą w Krakowie przy ul. Przy Rondzie 5, przekazuje w treści poniżej zadane pytanie oraz wyjaśnienie Zamawiającego.

Pytanie:

Czy Zamawiający dopuszcza udział Podwykonawcy w zakresie działania Grup Interwencyjnych? Rozdział 4 SIWZ pkt 4 temu zaprzecza, z kolei Rozdział 7 pkt 6 SIWZ oraz Rozdział 11 pkt 4 SIWZ zezwalają na poleganie na wiedzy i doświadczeniu, potencjale technicznym, osobach zdolnych do wykonania zamówienia innych podmiotów.

Odpowiedź:

Zgodnie z rozdziałem 4 pkt 4 specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ) Zamawiający zastrzegł, że przedmiot zamówienia nie może być powierzony podwykonawcom. Zamawiający nie zmienia stanowiska w przedmiotowym zakresie, a co za tym idzie – w tym zakresie - podtrzymuje treść SIWZ.

Ponadto w rozdziale 7 pkt 6 SIWZ Zamawiający wskazał, że jeżeli Wykonawca polega na wiedzy i doświadczeniu, potencjale technicznym, osobach zdolnych do wykonania zamówienia lub zdolnościach finansowych innego podmiotu lub podmiotów (przy czym ustawa Pzp nie definiuje, iż za „podmiot trzeci” uznawany jest wyłącznie podwykonawca) zobowiązany jest udowodnić Zamawiającemu, iż będzie dysponował tymi zasobami, w szczególności przedstawić pisemne zobowiązanie tego podmiotu lub podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na okres korzystania z nich przy wykonywaniu zamówienia. Niniejsze wynika wprost z przepisu art. 26 ust. 2b ustawy Pzp.

Dodatkowo w rozdziale 11 ust. 4 Zamawiający zastrzegł, iż Wykonawca jest zobowiązany do wskazania w ofercie zakresu zamówienia, który zostanie powierzony podwykonawcy.

W konsekwencji, analizując powyższe postanowienia SIWZ należy wskazać, że przedmiot zamówienia nie może zostać powierzony podwykonawcom, niemniej w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu wykonawca - zgodnie z dyspozycją przepisu art. 26 ust. 2b ustawy Pzp - może skorzystać z potencjału podmiotów trzecich, na zasadach określonych w przywołanym powyżej przepisie, z zastrzeżeniem, że podmiot, z zasobu którego korzysta wykonawca, nie może być podwykonawcą przy realizacji zamówienia.

Uzasadniając powyższe należy jedynie stwierdzić, że przepis art. 36 ust. 5 ustawy Pzp pozwala zamawiającemu zastrzec w treści SIWZ, że część lub całość zamówienia nie może być powierzona podwykonawcom.

Jednakowoż, przepis art. 26 ust. 2b ustawy Pzp pozwala wykonawcy - w celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu - na korzystanie w zakresie wiedzy lub doświadczenia, potencjału technicznego, osób zdolnych do wykonywania zamówienia lub zdolności finansowych innych podmiotów.

Zgodnie ze stanowiskiem Urzędu Zamówień Publicznych: „Niezależnie od dysponowania zasobami podmiotu trzeciego zgodnie z art. 26 ust. 2b ustawy PZP pozostaje kwestia powierzenia przez wykonawcę wykonania zamówienia podwykonawcom. Zgodnie bowiem z art. 36 ust. 5 ustawy PZP wykonawca może powierzyć wykonanie zamówienia podwykonawcom, z wyjątkiem przypadku gdy ze względu na specyfikę przedmiotu zamówienia zamawiający zastrzeże w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, że część lub całość zamówienia nie może być powierzona podwykonawcom. Wskazany przepis ustawy PZP nie uzależnia dopuszczalności powierzenia wykonania zamówienia podwykonawcom od powołania się przez wykonawcę na zasoby podmiotów trzecich zgodnie z art. 26 ust. 2b ustawy PZP, w celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu. Tym samym dopuszczalność powierzenia wykonania zamówienia podwykonawcom oceniana jest według reguł wynikających z art. 36 ust. 5 ustawy PZP. Przy czym nie jest wymagane, aby wykonawca powoływał się na zasoby podmiotu trzeciego w celu wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu.”

Z wnioskiem tym co do zasady koresponduje jednolite orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej, wskazujące, iż podmiot trzeci, z którego potencjału korzysta wykonawca, nie musi brać udziału w realizacji zamówienia jako podwykonawca w rozumieniu cywilistycznym, tym samym w postępowaniach, w których ograniczono udział podwykonawcy, wykonawca może polegać na wiedzy i doświadczeniu, potencjale technicznym lub zdolnościach finansowych innych podmiotów.

Z uwagi na powyższe Zamawiający, działając zgodnie z przepisem art. 38 ust. 4 ustawy Pzp **modyfikuje postanowienia rozdziału 11 w pkt 4 SIWZ poprzez usunięcie pkt 4** oraz powtórnie potwierdza, że zgodnie z rozdziałem 4 pkt 4 SIWZ przedmiot zamówienia nie może być powierzony podwykonawcy.

