

Otrębusy-Karolin, 20.04.2023 r.

ZP-BR- 1. 4 /2023

WYJAŚNIENIE TREŚCI SWZ

Dotyczy: Postępowania prowadzonego w trybie podstawowym w oparciu o art. 275 pkt 1 ustawy Pzp na zakup i dostawę ściany video wykonanej w technologii przenośnych ekranów LED na potrzeby działalności Państwowego Zespołu Ludowego Pieśni i Tańca „Mazowsze” im. Tadeusza Sygietyńskiego; numer sprawy: 1/2023

Państwowy Zespół Ludowy Pieśni i Tańca „Mazowsze” im. Tadeusza Sygietyńskiego, działając zgodnie z art. 284 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 poz. 2019 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, niniejszym informuje, iż wpłynęły pytania do treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej jako „SWZ”).

Poniżej przedstawiono treść pytań wraz z wyjaśnieniami:

1) Wykonawca wskazuje, że w zakresie warunków udziału w postępowaniu wskazanych przez Zamawiającego w rozdziale IX punkt 2 pdpkt 2 SWZ oraz sekcji V pkt 5.4 pdpkt 2) Ogłoszenia o zamówieniu wymagania są nieadekwatne do przedmiotu zamówienia, którego dotyczy przedmiotowe postępowanie.

W pierwszej kolejności Wykonawca wskazuje, że w okresie poprzedzającym ogłoszenie przedmiotowego postępowania przez okres od 20 marca 2020 roku do 15 maja 2022 roku, zgodnie z rozporządzeniem Ministra Zdrowia obowiązywał w Polsce stan epidemii. W okresie tym znacząco zmniejszyła się liczba nowych postępowań o udzielenie zamówienia publicznego ogłaszanych przez zamawiających publicznych. W szczególności z uwagi na ograniczenie w funkcjonowaniu instytucji kultury (teatrów, kin itp.) znacząco odnotowano spadek ilości zamówień na dostawy wyposażenia dla tych podmiotów, w tym ekranów LED.

W konsekwencji wymaganie przez Zamawiającego wykazanie przez wykonawcę realizacji co najmniej dwóch dostaw na kwotę wynoszącą nie mniej niż 700 000 zł netto każda w okresie zaledwie 3 lat przed upływem terminu składania ofert stanowi istotne i nie znajdujące uzasadnienia w opisie przedmiotu zamówienia zaostrenie wymogów co do warunków udziału wykonawców w postępowaniu o udzielenie przedmiotowego zamówienia.

Wykonawca zwraca również uwagę, że Zamawiający w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia określił warunki udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej poprzez

PAŃSTWOWY ZESPÓŁ LUDOWY PIEŚNI I TAŃCA „MAZOWSZE” IM. TADEUSZA SYGIETYŃSKIEGO
ul. Świerkowa 2, 05-805 Otrębusy, gmina Brwinów, Województwo Mazowieckie, Polska

'MAZOWSZE' NATIONAL FOLK SONG AND DANCE ENSEMBLE
2 Świerkowa Street, 05-805 Otrębusy, Brwinów Community, Mazovian Voivodeship, Poland

tel.: (0048) 22 208 88 88, fax: (0048) 22 208 88 00
www.mazowsze.waw.pl, sekretariat@mazowsze.waw.pl
NIP: 534-000-30-46, REGON:
000275458

Instytucja finansowana ze środków Samorządu Województwa Mazowieckiego
oraz ze środków Ministerstwa Kultury i Dziedzictwa Narodowego

wprowadzenie wymogu wykazania przez Wykonawcę, że w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert wykonał co najmniej jedną realizację dostaw Ekranu/ Ekranów LED o wielkości nie mniejszej niż 60m² wraz z montażem o wartości nie mniejszej niż 700 000 zł netto na potrzeby sceniczne (lub kinowe i teatralne) dla państwowej lub samorządowej instytucji kulturalnej.

Należy również podkreślić, że niezrozumiałe jest wymaganie od wykonawców aby doświadczenie dotyczące dostawy ekranów LED dotyczyło w zakresie co najmniej 1 dostawy wyłącznie dostawy na potrzeby sceniczne państwowej lub samorządowej instytucji kultury. Wykonawca zwraca uwagę, że przedmiotem zamówienia są ekrany LED, które w zależności od potrzeb zamawiającego można dostosować tak aby wyświetlane były na nich dowolne informacje. W związku z powyższym nie ma znaczenia czy ekrany będą przeznaczone do używania przez państwowe/ samorządowe instytucje kultury czy przez podmioty prywatne ponieważ ich przeznaczenie można dostosować do oczekiwań Zamawiającego związanych z realizacją zadań dla których są one zamawiane.

Wprowadzonego przez Zamawiającego wymagania nie uzasadnia opis przedmiotu zamówienia. Ekrany LED dostarczane Zamawiającemu powinny spełniać wymagania opisane szczegółowo przez Zamawiającego w załączniku nr 1 do SWZ w zakresie minimalnych parametrów technicznych/ funkcjonalności oraz być przeznaczone do montażu zarówno na scenie wewnętrznej (w budynku) jak i na scenie zewnętrznej.

Stąd też wymaganie od wykonawców aby doświadczenie dotyczące dostawy ekranów LED (w zakresie co najmniej 1 z 2 dostaw) dotyczyło wyłącznie dostaw na rzecz państwowych lub samorządowych instytucji kultury jest niczym nieuzasadnione.

W myśl art. 112 ustawy Pzp zamawiający zobligowany jest formułować warunki udziału w postępowaniu oraz wymagane od wykonawców środki dowodowe, w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia, z uwzględnieniem potrzeb danego zamówienia oraz umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia. W szczególności Zamawiający winien wyrażać je jako minimalne poziomy zdolności co skutkuje tym, iż za zdolnego do wykonania zamówienia uznaje się wykonawcę, który wykaże spełnienie minimalnych wielkości, określonych przez zamawiającego. Należy przy tym uwzględniać specyfikę zamówienia, w tym jego rodzaj, przedmiot, zakres, sposób wykonania, wartość i sposób płatności.

„Jakkolwiek zamawiający posiada swobodę w ukształtowaniu warunków udziału w postępowaniu, to jednak warunki muszą odnosić się do konkretnego zamówienia publicznego i jego przedmiotu. Ponadto formułując warunki udziału w postępowaniu zamawiający powinien wyrażać je jako minimalne poziomy zdolności, co wymaga uwzględnienia specyfiki danego zamówienia, rodzaju, przedmiotu, zakresu czy ilości. Celem warunków określanych przez zamawiającego jest zapewnienie, aby zamówienie było realizowane przez podmiot dający rękojmię jego należytego wykonania. Niezbędne jest zatem zachowanie równowagi między interesem zamawiającego, a interesem wykonawcy po to, aby nadmierne wymagania zamawiającego nie doprowadziły do wyeliminowania z postępowania wykonawców zdolnych do prawidłowej realizacji zamówienia publicznego (vide. wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 20 stycznia 2023 r., KIO 49/23).

Wskazując na powyższe Wykonawca wnioskuje o zmianę warunku udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej określonego w rozdziale IX pkt 2 pdpkt 2) oraz w sekcji V pkt 5.4. ogłoszenia o zamówieniu poprzez wskazanie, iż w celu spełnienia powyższego warunku Zamawiający wymaga

wykazania przez Wykonawcę, że w okresie ostatnich pięciu lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy niż ten okres – wówczas w okresie prowadzenia działalności – wykonał należycie minimum dwie realizacje dostawy Ekranu/Ekranów LED o wielkości nie mniejszej niż 700 000 PLN netto każda, potwierdzone protokołem dostawy bez zastrzeżeń Zamawiającego (lub innym dokumentem wskazującym na należyłą dostawę np. referencje).

W przypadku nieuwzględnienia przez Zamawiającego wniosku wykonawcy o wydłużenie okresu w którym wykonawca wykonał wymagane dostawy do okresu 5 lat wykonawca wnioskuję o zmianę przedmiotowego warunku poprzez wskazanie, iż w celu spełnienia powyższego warunku Zamawiający wymaga wykazania przez Wykonawcę, że w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy niż ten okres – wówczas w okresie prowadzenia działalności – wykonał należycie minimum jedną realizację dostawy Ekranu/Ekranów LED o wielkości nie mniejszej niż 700 000 PLN brutto każda, potwierdzone protokołem dostawy bez zastrzeżeń Zamawiającego (lub innym dokumentem wskazującym na należyłą dostawę np. referencje).

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż zmienia zapis Specyficznych Warunków Zamówienia, wykreślając wymaganie od wykonawców aby doświadczenie dotyczące dostawy ekranów LED (w zakresie co najmniej 1 z 2 dostaw) dotyczyło wyłącznie dostaw na rzecz państwowych lub samorządowych instytucji kultury. Pozostawia pozostałe zapisy, dotyczące zdolności technicznej lub zawodowej określonej w rozdziale IX pkt 2 pdpkt 2) oraz w sekcji V pkt 5.4. ogłoszenia o zamówieniu.

Po zmianie zapis w rozdziale IX pkt 2 pdpkt 2) oraz w sekcji V pkt 5.4. ogłoszenia o zamówieniu otrzymuje brzmienie:

2) zdolności technicznej lub zawodowej

Zamawiający wymaga, aby Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia udowodnili posiadanie zdolności technicznej lub zawodowej umożliwiającej realizację zamówienia na odpowiednim poziomie jakości.

Opis wymagań w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej – doświadczenie Wykonawcy:

- w celu spełnienia powyższego warunku Zamawiający wymaga wykazania przez Wykonawcę, że w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy niż ten okres – wówczas w okresie prowadzenia działalności - wykonał należycie minimum dwie realizacje dostawy na potrzeby sceniczne (kinowe / teatralne) Ekranu/Ekranów LED o wielkości nie mniejszej niż 60m² (w każdej realizacji) wraz z montażem o wartości nie mniejszej niż 700 000 PLN netto każda, potwierdzone protokołem dostawy bez zastrzeżeń Zamawiającego (lub innym dokumentem wskazującym na należyłą dostawę, np. referencje) z których co najmniej jedna została wykonana na potrzeby sceniczne (lub kinowe / teatralne) dla państwowej lub samorządowej jednostki instytucji kulturalnej.

Przez dostawę Zamawiający rozumie się tylko i wyłącznie umowę sprzedaży. Zamawiający nie uzna dostawy na umowę najmu, dzierżawy lub inną umowę o podobnych charakterze.

2) Zgodnie z rozdziałem IX pkt 2 pdpkt 2) SWZ oraz sekcji V pkt 5.4 Ogłoszenia o zamówieniu w celu potwierdzenia, że oferowane dostawy odpowiadają wymaganiom określonym w postanowieniach SWZ Zamawiający wymaga, aby wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia załączyli do oferty dokumenty (pod groźbą odrzucenia oferty w całości i wykluczenia z postępowania) potwierdzające:

- Certyfikat producenta oferowanego systemu sterowania potwierdzający odbycie szkolenia w zakresie technicznym w szczególności: kalibracji ekranów LED, obsługi oprogramowania, konfiguracji, tworzenia systemów backup, usuwania usterek i błędów
- Certyfikat ISO9001:2015 oraz 14001:2015 dla Wykonawcy, co najmniej w zakresie: projektowania, sprzedaży oprogramowania oraz ekranów LED oraz w zakresie serwisu i konsultingu.

Wykonawca wskazuje, że Zamawiający nie ma prawa żądać dokumentów od podmiotu trzeciego, który nie składa oferty, gdyż stanowi to naruszenie ustawy PZP. Dokumenty jakich może żądać Zamawiający mogą dotyczyć wykonawcy tudzież dokumentów potwierdzających cechy oferowanych towarów, tj. że są zgodne z wymaganiami Zamawiającego wskazanymi w SWZ. Biorąc pod uwagę warunki przetargu Zamawiający może domagać się od Wykonawcy jedynie oświadczenia o tym, czy działania producenta, wykonawcy oraz firmy serwisującej są zgodne z normami narzuconymi przez Zamawiającego.

Zamawiający nie ma prawa żądać dokumentów od podmiotów trzecich nie biorących udziału w postępowaniu. Jak czytamy w wyroku KIO z dnia 12.07.2018 r. sygn. akt KIO 1255/18 „Zamawiający ma prawo opisać przedmiot zamówienia zgodnie z własnymi potrzebami, jednakże nie uzasadnia to wprowadzania do wymagań legitymowania się dokumentami, oświadczeniami, które wydawane są bądź nie wydawane przez producentów w zależności od decyzji i uznania producenta”.

Wykonawca wskazuje, że w dotychczasowych postępowaniach na analogiczny przedmiot zamówienia zamawiający nigdy nie wymagał przedstawienia ww. Certyfikatów, ponieważ ich przedstawienie nie służy w żaden sposób potwierdzeniu zgodności dostarczanego ekranu LED z wymaganiami Zamawiającego, a jedynie poświadcza zgodności działań producenta z normami jakościowymi.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż nie zmienia zapisów Specyficznych Warunków Zamówienia w powyższym zakresie.

Pyt 4. (bene pyt.3)

Ponadto, nie ma podstaw by żądać, Certyfikatów ISO (lub dokumentów równoważnych) od wykonawcy oraz firmy serwisującej telebim, oprogramowanie, konstrukcję. Przedmiotem zamówienia jest dostawa zestawu ściany video wykonanej w technologii przenośnych ekranów LED oraz konstrukcją pozwalającą na samodzielnie (przez pracowników zamawiającego) rozstawienie ściany video. W związku z powyższym wymaganie dostarczenia Certyfikatów ISO (lub dokumentów równoważnych) również przez wykonawców i firmy serwisującej ścianę video, oprogramowanie czy konstrukcję jest nieadekwatne do przedmiotu zamówienia.

W opinii Wykonawcy wprowadzony przez Zamawiającego wymóg przedłożenia przedmiotowych certyfikatów narusza art. 99 PZP. Zgodnie z powołanym przepisem przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Zamawiający w opisie przedmiotu zamówienia określa wymagane cechy dostaw, które mogą odnosić się w szczególności do określonego procesu, metody produkcji, realizacji wymaganych dostaw **pod warunkiem że są one związane z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalne do jego wartości i celów.**

W związku z powyższym zdaniem Wykonawcy Zamawiający narusza art. 99 ust. 1 i 2 PZP w zw. z art. 112 Pzp poprzez ustanowienie wymogu przedłożenia dokumentów potwierdzających spełnienie przez oferowane dostawy wymagań określonych przez Zamawiającego nieadekwatnych do przedmiotu zamówienia a który to wymóg nie znajduje odzwierciedlenia w obiektywnie uzasadnionych potrzebach Zamawiającego i w konsekwencji utrudni lub uniemożliwi udział w postępowaniu wykonawcom zdolnym do należytego wykonania zamówienia.

„Zasada proporcjonalności znajduje swoje szczególne podkreślenie w związku z kształtowaniem przez zamawiającego warunku udziału w postępowaniu, co znajduje swoje odzwierciedlenie w treści art. 112 ust. 1 Prawa zamówień publicznych, który wprost wskazuje, że zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Przestrzeganie zasady proporcjonalności warunków udziału w postępowaniu oznacza, że warunki udziału opisane przez zamawiającego muszą być uzasadnione w odniesieniu do rodzaju zamówienia, jego przedmiotu oraz wymagań związanych z realizacją zamówienia, w szczególności odpowiednie do charakteru (w tym stopnia złożoności), ilości (w tym zakresu) lub znaczenia, a także przeznaczenia nabywanych robót budowlanych, dostaw lub usług. O określeniu warunków udziału w postępowaniu w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia można mówić wówczas, gdy warunki te zostaną określone na tyle rygorystycznie, że nie będzie to uzasadnione potrzebami zamawiającego. (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 26 maja 2022 r., KIO 1159/22).

„Každy postawiony w SWZ wymóg powinien znaleźć bezpośrednie odzwierciedlenie w obowiązkach nałożonych na wykonawcę. Nie można wymagać od przedsiębiorcy wiedzy i doświadczenia personelu oraz certyfikatu ISO, które nie są niezbędne do wykonania zamówienia. Jeżeli zamawiający nie potrafi rzeczowo uzasadnić, wskazując na konkretne elementy realizacji umowy, do których wymagane byłoby posiadanie uprawnień i kompetencji zgodnie z wymaganiami certyfikatu ISO 27018, to postawione wymogi nie mogą zostać uznane za uzasadnione, celowe i proporcjonalne” (wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 19 kwietnia 2022 r., KIO 882/22).

Należy podkreślić, że Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców, w sposób przejrzysty i proporcjonalny. Powyższe oznacza wymóg wyeliminowania z opisu przedmiotu zamówienia takich sformułowań, które mogłyby wskazywać na konkretnego wykonawcę, bądź eliminować innych, uniemożliwiają im złożenie oferty bądź które powodowałyby sytuację, w której jeden z zainteresowanych wykonawców byłby bardziej uprzywilejowany od pozostałych. Intencją regulacji dotyczących zasady równości (konkurencyjności)

i zasady uczciwej konkurencji jest wyeliminowanie z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jakichkolwiek elementów, które miałyby charakter dyskryminacyjny. Stąd też dokonywanie opisu przedmiotu zamówienia bez uzasadnionej przyczyny, prowadzące do dyskryminacji produktów, technologii stanowi naruszenie zasady uczciwej konkurencji.

Odnosząc się do powyższego Wykonawca wnioskuje o wyeliminowanie przez Zamawiającego w zakresie określonych przez Zamawiającego warunków udziału w postępowaniu dotyczących zdolności technicznej lub zawodowej wymogu przedłożenia:

- certyfikatu producenta oferowanego systemu sterowania potwierdzającego odbycie szkolenia w zakresie technicznym w szczególności: kalibracji ekranów LED, obsługi oprogramowania, konfiguracji, tworzenia systemów backup, usuwania usterek i błędów
- Certyfikatu ISO9001:2015 oraz 14001:2015 dla Wykonawcy, co najmniej w zakresie: projektowania, sprzedaży oprogramowania oraz ekranów LED oraz w zakresie serwisu i konsultingu.

Wykonawca podkreśla, że wystarczającym dokumentem umożliwiającym Zamawiającemu ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia będą wymagane przez Zamawiającego zgodnie z SWZ protokoły dostawy podpisane przez zamawiających potwierdzające wykonanie przez wykonawcę poprzednich dostaw ekranów Led bez zastrzeżeń oraz inne dokumenty wskazujące na należyte wykonanie dostaw przez wykonawcę, np. referencje.

Odpowiedź: Zamawiający informuje, iż zmienia zapisy Specyficznych Warunków Zamówienia w tym punkcie wykreślając go całkowicie.

Po zmianie zapis w rozdziale IX pkt 2 pdpkt 2) oraz w sekcji V pkt 5.4. ogłoszenia o zamówieniu otrzymuje brzmienie:

Należy dostarczyć wykaz projektów, w których wykonane zostały powyższe kalibracje wraz z wskazaniem osoby kontaktowej po stronie klienta w celu weryfikacji spełnienia wymogu. Zamawiający wymaga, aby Wykonawca posiadał poniższe certyfikaty: - ISO 14001:2015 w zakresie projektowania, wytwarzania i sprzedaży interaktywnych systemów przekazu multimedialnego, oprogramowania i ekranów LED, serwis i doradztwo;

- ISO 9001:2015 w zakresie projektowania, wytwarzania i sprzedaży interaktywnych systemów przekazu multimedialnego, oprogramowania i ekranów LED, serwis i doradztwo.

Wykonawca zobowiązany jest załączyć do oferty dokumenty (pod groźbą odrzucenia oferty w całości i wykluczenia z postępowania) potwierdzające:

- Autoryzację producenta oferowanego ekranu LED w zakresie: projektowania, sprzedaży, instalacji i serwisowania.*
- ~~Certyfikat producenta oferowanego systemu sterowania potwierdzający odbycie szkolenia w zakresie technicznym w szczególności: kalibracji ekranów LED, obsługi oprogramowania, konfiguracji, tworzenia systemów backup, usuwania usterek i błędów~~*
- ~~Certyfikat ISO9001:2015 oraz 14001:2015 dla Wykonawcy, co najmniej w zakresie: projektowania, sprzedaży oprogramowania oraz ekranów LED oraz w zakresie serwisu i konsultingu.~~*

- *Karty katalogowe dla minimum następujących urządzeń: ekran LED, kart nadawczych, systemu processingu wideo.*



PAŃSTWOWY ZESPÓŁ LUDOWY PIEŚNI I TAŃCA „MAZOWSZE” IM. TADEUSZA SYGIETYŃSKIEGO
ul. Świerkowa 2, 05-805 Otrębusy, gmina Brwinów, Województwo Mazowieckie, Polska

'MAZOWSZE' NATIONAL FOLK SONG AND DANCE ENSEMBLE
2 Świerkowa Street, 05-805 Otrębusy, Brwinów Community, Mazovian Voivodeship, Poland

tel.: (0048) 22 208 88 88 , fax: (0048) 22 208 88 00
www.mazowsze.waw.pl, sekretariat@mazowsze.waw.pl
NIP: 534-000-30-46, REGON:
000275458

Instytucja finansowana ze środków Samorządu Województwa Mazowieckiego
oraz ze środków Ministerstwa Kultury i Dziedzictwa Narodowego