

dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego tryb podstawowy” zgodnie art.275 pkt. 1 ustawy Pzp

**„Zakup i dostawa materiałów eksploatacyjnych”**

Powiat Opoczyński reprezentowany przez Zarząd Powiatu Opoczyńskiego informuje, że w/w postępowaniu do Zamawiającego wpłynęły zapytania od Wykonawcy odnośnie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia.

**Pytanie**

Potencjalny Wykonawca chcący wziąć udział w postępowaniu, zwraca się z pytaniem dlaczego Zamawiający formułuje fikcyjne zapisy w SWZ i wprowadza w błąd innych Wykonawców dopuszczając materiały równoważne, tworząc jednocześnie następujące kryteria oceny ofert:

Cena oferty - 30%

Rodzaj materiałów eksploatacyjnych - 70 %

Oczywistym i bezspornym jest, iż nie ma jakichkolwiek matematycznych, logicznych czy innych szans, aby oferta która zawiera materiały eksploatacyjne równoważne została korzystniej oceniona niż taka, która posiada oryginalne materiały eksploatacyjne. Każdy oferent, który zaoferuje produkty zamiennie, niezależnie od ich ceny nie ma możliwości wygrania z oferentem proponującym oryginalne produkty. Ten fakt zdaje się być istotnym z punktu realizacji umowy, która to wydatkowana jest z krajowych środków publicznych.

Przyjęte kryterium przez Zamawiającego, w którym wykonawca otrzymuje mniej punktów, niż wykonawca, który oferuje materiały oryginalne, preferowane przez Zamawiającego po pierwsze spełnia przesłanki ograniczenia konkurencji i równego traktowania wykonawców (art. 16 ustawy Pzp), ponieważ ewidentnie faworyzuje wykonawców oferujących jedynie produkty oryginalne, tym samym zmuszając do zaniechania złożenia oferty w ogóle, lub oferowania produktów równoważnych spełniających wszystkie kryteria przewidziane w SWZ.

Biorąc pod uwagę, iż oryginalne materiały eksploatacyjne są w przeważającej większości importowane spoza granic Polski, Zamawiający jeżeli zawrze umowę z wykonawcą, którego oferta była wyłącznie na materiały oryginalne to zdecydowana większość zysków z tego tytułu trafi do międzynarodowych korporacji, za wyjątkiem kilku procent z marży polskiego wykonawcy. Jest to istotne z punktu realizacji umowy, która to wydatkowana jest z krajowych środków publicznych. Działania Zamawiających powinny być ukierunkowane na wspieranie polskiej gospodarki (art. 21 ustawy Pzp).

Zamawiający jedynie pozornie umożliwia oferowanie produktów równoważnych. Podkreślając sztucznie, iż "dopuszcza rozwiązania równoważne". Owszem dopuszcza, ale tylko pozornie ! W stanie faktycznym doprowadza do jawnej sytuacji preferowania konkretnych produktów, co pozostaje w sprzeczności z

ustawą PZP. Analizując przepisy prawa Zamawiający nie może, nie jest uprawniony do ograniczenia oferowania przez wykonawców we wszystkich pozycjach produktów równoważnych. Ma to swoje odzwierciedlenie w art. 99 ustawy Pzp. Oferowanie produktów równoważnych, jest jak najbardziej korzystne dla zachowania zasady precyzyjności, przejrzystości i równości w postępowaniu o zamówienia publiczne.

Działanie Zamawiającego stoi w całkowitej sprzeczności z art. 239 ustawy Pzp, ponieważ najkorzystniejszą ofertą nie będzie w żadnym wypadku oferta tylko i wyłącznie z materiałami oryginalnymi. Zamawiający powinien dokonać wyboru w oparciu o najkorzystniejszy stosunek jakości do ceny lub kosztu lub najniższej ceny lub kosztu.

W tym miejscu wskazać należy na stanowisko Krajowej Izby Odwoławczej wyrażone w uchwale z dnia 03 kwietnia 2020 roku wydanej w sprawie o sygn. akt KIO/KD 16/20, zgodnie z którym kierowanie się jakością zamawianych produktów nie może usprawiedliwiać ustalania kryteriów oceny ofert w sposób naruszający przepisy Prawa zamówień publicznych. Zamawiający jako gospodarz postępowania, może dobrać kryteria oceny ofert w taki sposób, aby dokonać zakupu najlepiej odpowiadającego jego potrzebom, podlega on jednak ograniczeniom wynikającym z określonych w art. 7 ust. 1 ww. ustawy zasad udzielania zamówień publicznych. Jakkolwiek troska Zamawiającego o uzyskanie zamówienia o najwyższej jakości zasługuje na pełną aprobatę, nie może ona stanowić usprawiedliwienia dla promowania produktów pochodzących od konkretnych producentów. Jakość zamawianych materiałów może i powinna być przez Zamawiającego promowana poprzez ocenę konkretnych cech czy właściwości zamawianych produktów, nie zaś przez wskazanie, że produkty określonego pochodzenia uzyskują dodatkowe punkty, podczas gdy produkty pochodzące od innych producentów takich punktów nie otrzymają, niezależnie od tego, czy faktycznie są produktami gorszej jakości czy niespełniającymi konkretnych oczekiwań. Zgodnym z ustawą wyrazem dążenia do zapewnienia należytej jakości przedmiotu zamówienia byłoby więc odwołanie się w kryteriach oceny ofert do określonych właściwości materiałów, na których Zamawiającemu zależy, a ewentualny wpływ na awaryjność sprzętu mógłby być brany pod uwagę przy ocenie konkretnych produktów pod kątem spełniania określonych w SIWZ oczekiwań Zamawiającego.

Reasumując powyższe potencjalny wykonawca zwraca się z prośbą o modyfikację kryterium oceny ofert tak aby nie stwarzała uprzywilejowania tylko i wyłącznie jednego rodzaju produktów oraz ograniczała tym samym słuszości oferowania rozwiązań równoważnych.

#### **Odpowiedź:**

Kryteria oceny ofert określone dla powyższego postępowania

**cena” Pc- 30%**

**materiały eksploatacyjne „jakość” (Pj) 70%**

zdaniem Zamawiającego umożliwiając przyszłym Wykonawcom, złożenie ofert porównywalnych to jest ofert gdzie Wykonawcy mogą zaoferować materiały eksploatacyjne oryginalne jak i równoważne i tak skalkulować ofertę w/w kryteriach aby uzyskać jak największą ilość punktów. Inne przyjęcie procentowe w kryteriach preferuje Wykonawców oferujących tylko materiały równoważne.

**ZATWIERDZIŁ:  
STAROSTA OPOCZYŃSKI  
MARCIN BARANOWSKI**