

**Wykonawcy biorący udział w postępowaniu
o udzielenie zamówienia publicznego**

Treść zapytań od wykonawców i wyjaśnienia treści specyfikacji warunków zamówienia

dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego nr IK.271.2.2021.IKIV – „Odbiór oraz odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Gminy Ustronie Morskie”

Gmina Ustronie Morskie, jako zamawiający, działając zgodnie z art. 284 ust. 6 ustawy, **przekazuje treść zapytań od wykonawców i wyjaśnienia dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia, zwanej dalej „SWZ”:**

Pytanie nr 1:

Zwracamy się z wnioskiem o wskazanie szczegółowego uzasadnienia na podstawie którego Zamawiający dokonał skrócenia terminu składania ofert na podstawie art. 138 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 poz. 2019)? W ogłoszeniu o zamówieniu wskazano jedynie informacje ogólnikowe, które nie uwzględniają stanu faktycznego wynikającego z prowadzonych postępowań o sygn. IK.271.10.2020.IKIV oraz IK.271.6.2020.IKIV. Specyfika przedmiotowego zamówienia publicznego, w tym także warunki realizacji umowy określone przez Zamawiającego w SWZ, wymuszają precyzyjne przygotowanie się do złożenia oferty w niniejszym postępowaniu co wymaga odpowiedniej ilości czasu na sporządzenie oferty. Skrócenie terminu składania ofert do terminu wskazanego przez Zamawiającego w SWZ jest niewystarczające do tego aby należycie przygotować się do złożenia oferty a to bezpośrednio przedkłada się na brak możliwości zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców innych niż wykonawcy dotychczas świadczący usługi na rzecz Zamawiającego. Z uwagi na fakt, iż w postępowaniach prowadzonych przez Zamawiającego o sygn. IK.271.10.2020.IKIV oraz IK.271.6.2020.IKIV cena ofert z najniższą ceną przewyższa środki które Zamawiający zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia zachodzi konieczność zapewnienia konkurencyjności złożonych ofert przy uwzględnieniu potrzeb Zamawiającego oraz jego możliwości finansowych. Brak zachodzenia powyższych wymogów może zostać odebrany jako brak poszanowania zasady racjonalnego gospodarowania środkami publicznymi.

W naszej ocenie Zamawiający w obecnym stanie faktycznym winien był ogłosić postępowanie w trybie przetargu nieograniczonego o wartości szacunkowej przekraczającej kwoty, o których mowa w art. 3 ustawy Pzp. Natomiast do czasu kiedy się pojawi prawna możliwość zawarcia umowy z ww. postępowaniu Zamawiający winien w trybie podstawowym ogłosić i rozstrzygnąć postępowanie zabezpieczające jego potrzeby na ten czas.

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 138 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.2019.2019 ze zm.) zwanej dalej „ustawą” lub „ustawą pzp”, zamawiający może wyznaczyć termin składania ofert krótszy niż termin określony w art. 138 ust. 1 ustawy, nie krótszy niż 15 dni, w następujących przypadkach:

- 1) opublikowania wstępnego ogłoszenia informacyjnego, o którym mowa w art. 89, o ile zawierało ono wszystkie informacje wymagane dla ogłoszenia o zamówieniu, w zakresie, w jakim były one dostępne w chwili publikacji wstępnego ogłoszenia informacyjnego, które zostało przekazane do publikacji Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej lub zamieszczone na stronie internetowej zamawiającego na co najmniej 35 dni i nie więcej niż 12 miesięcy przed dniem przekazania ogłoszenia o zamówieniu Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej;

2) jeżeli zachodzi pilna potrzeba udzielenia zamówienia i skrócenie terminu składania ofert jest uzasadnione.

Pilna potrzeba udzielenia zamówienia i skrócenie terminu składania ofert wynika z konieczności zagwarantowania ciągłości odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych z terenu Gminy Ustronie Morskie oraz odbioru i zagospodarowania odpadów z PSZOK. Zakończenie obecnie obowiązującej umowy na wykonanie przedmiotowych usług nastąpi z dniem 31.03.2021 r. Zamawiający, z uwagi na unieważnienie dwóch postępowań (w dniu 15.12.2020 r. oraz 05.01.2021 r.), w celu zapewnienia ciągłości odbioru odpadów, udzielił zamówienia z wolnej ręki na czas niezbędny do przygotowania i przeprowadzenia kolejnego postępowania, tj. do dnia 31.03.2021 r.

Brak zagwarantowania odbioru i zagospodarowania ww. odpadów niewątpliwie wpłynąłby m.in. na powstanie zagrożenia sanitarno-epidemiologicznego na terenie Gminy Ustronie Morskie. Mając na względzie pilną potrzebę udzielenia zamówienia zamawiający powinien zdecydować się na zastosowanie art. 138 ust. 2 pkt 2 ustawy w przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na wykonanie przedmiotowych usług i skrócenie terminu składania ofert do 15 dni. Zastosowanie przepisu art. 138 ust. 2 pkt 2 ustawy nie jest uzależnione od tego czy pilna potrzeba wynika z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, a także od tego czy zaistnienie pilnej potrzeby można było wcześniej przewidzieć.

W wyroku z dnia 27 listopada 2017r., Sygn. akt KIO 2378/17 Krajowa Izba Odwoławcza odniosła się do skrócenia terminu składania ofert. W ocenie Krajowej Izby Odwoławczej „(...) Izba przychyliła się do stanowiska Zamawiającego, że art. 43 ust. 2b pkt 2 nie wskazuje na możliwość zastosowania przesłanki w postaci pilnej potrzeby udzielenia zamówienia jedynie w przypadku braku zawinienia Zamawiającego. Izba stwierdziła, że przy ocenie możliwości jej zastosowania należy brać pod uwagę obiektywne zaistnienie pilnej potrzeby udzielenia zamówienia, która, w ocenie Izby, w przedmiotowej sprawie zaistniała.”, Także w wyroku z dnia 27 listopada 2017r., Sygn. akt KIO 2366/17 Krajowa Izba Odwoławcza odniosła się do skrócenia terminu składania ofert - „W okolicznościach tej sprawy wystąpiły przesłanki uzasadniające zastosowanie art. 43 ust. 2b pkt 2 (wg „starej” ustawy pzp, t.j. DZ.U.2019.1843 ze zm.), wynikające z braku możliwości dotrzymania terminu podstawowego ze względu na pilną konieczność udzielenia zamówienia. Odnosząc się do argumentacji Odwołującego, należy wskazać, że przepis ten nie wymaga wykazania przez Zamawiającego, że Zamawiający nie mógł przewidzieć okoliczności powodujących ww. pilną konieczność. Powyższa interpretacja jest w pełni zgodna z brzmieniem dyrektywy 2014/24/WE (motyw 46, art. 27 ust. 3 ww. dyrektywy). Fakt, że Zamawiający mógł przewidywać konieczność przeprowadzenia postępowania nie stanowi zatem negatywnej przesłanki skorzystania przez Zamawiającego z instytucji określonej w art. 43 ust. 2b pkt 2 Pzp, co do możliwości skrócenia terminu składania ofert w odniesieniu do terminu podstawowego (40 dni).”.

Pytanie nr 2:

Zwracamy się z wnioskiem w jakich okolicznościach Zamawiający może udzielić Wykonawcy zamówienia podobnego, o którym mowa w pkt. IV 1. SWZ w wysokości aż 200 % zamówienia podstawowego? Powyższy zapis może wskazywać na brak konieczności ogłaszania przez Zamawiającego postępowania przetargowego do końca roku 2025 r. co z kolei może wskazywać na oszacowanie przedmiotu zamówienia z nienależytą starannością lub dążenie Zamawiającego do udzielania zamówień publicznych w trybach niekonkurencyjnych.?

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 214 ust. 1 pkt 7 ustawy zamawiający może skorzystać z możliwości udzielenia zamówienia w trybie z wolnej ręki, w przypadku udzielenia, w okresie 3 lat od dnia udzielenia zamówienia podstawowego, dotychczasowemu wykonawcy usług, zamówienia polegającego na powtórzeniu podobnych usług zwanego dalej „zamówieniem podobnym”, jeżeli takie zamówienie było przewidziane w ogłoszeniu o zamówieniu dla zamówienia podstawowego i jest zgodne z jego przedmiotem oraz całkowita wartość tego zamówienia została uwzględniona przy obliczaniu jego wartości. Zawarcie umowy dotyczącej zamówienia podobnego poprzedzone będzie m.in. zaproszeniem do negocjacji oraz negocjacjami. Przedmiotem negocjacji w postępowaniu o udzielenie zamówienia podobnego, realizowanym w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 214 ust. 1 pkt 7 ustawy pzp, będzie

oferowana przez wykonawcę cena oraz warunki realizacji zamówienia. Należy pamiętać, że informacja o możliwości udzielenia zamówienia polegającego na powtórzeniu podobnych usług nie rodzi po stronie zamawiającego obowiązku, a po stronie wykonawcy – roszczenia jego udzielenia. Jest to jedynie prawna możliwość zawarcia umowy z dotychczasowym wykonawcą usługi po wynegocjowaniu jej postanowień w toku wskazanego odrębnego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Ponadto informacja o możliwości udzielenia zamówienia podobnego określa nie jego konkretną wartość, a jedynie maksymalną procentową wartość (w odniesieniu do zamówienia podstawowego).

ZUP. WÓJTA
ZASTĘPCA WÓJTA
Sylvia Halama
Sylvia Halama