



Siedlce, dnia 25 lutego 2015 r.

INSPEKCJA WETERYNARYJNA
MAZOWIECKI WOJEWÓDZKI
LEKARZ WETERYNARII

Wykonawcy

- wszyscy -

Nasz znak: WIW-AD-I.272.1.2015.PP

Dot. sprawy nr:

pismo z dnia:

Działając na podstawie art. 38 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn. zm.) Wojewódzki Inspektorat Weterynarii z siedzibą w Siedlcach przesyła odpowiedzi na zadane pytania dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, nr sprawy WIW-AD-I.272.1.2015 na usługę rozrzutu z samolotów lub śmigłowców doustnej szczepionki przeciwko wściekliźnie dla lisów wolno żyjących w akcji wiosennej 2015 r. w ilości 643205 dawek oraz akcji jesiennej 2015 r. w ilości 643205 dawek na obszarze województwa mazowieckiego.

Pytanie 1: Czy Zamawiający dopuszcza odstępianie od warunku, aby samoloty lub śmigłowce były dostosowane do przewozu ładunku o wadze 400 kg, jako postanowienia naruszającego warunki uczciwej konkurencji oraz nieproporcjonalnego do przedmiotu zamówienia? Zgodnie z treścią z pkt 2.2 Rozdziału II SIWZ: "Zamawiający uzna warunek za spełniony gdy Wykonawca wykaże, że posiada minimum 8 sprawnych samolotów lub śmigłowców, o prędkości przelotowej od 100 do 150 km/h dostosowanych do przewozu ładunku o wadze 400 kg w postaci kartonów z zamontowanymi stołami do przygotowania szczepionki do rozrzutu pionowego z wysokości 150-200 m" Należy podkreślić, że, w ocenie Wykonawcy, powyższe kryterium określone dla samolotów (lub



śmigłowców), które ma służyć realizacji zamówienia, nie znajduje uzasadnienia (w tym ze względu na właściwości i przedmiot zamówienia) a tym samym ustanawia warunki nieadekwatne dla Wykonawców, co narusza zasady uczciwej konkurencji (Art. 7 ust. 1 Ustawy). Zrzuty szczepionki mogą być dokonywane skutecznie przy zastosowaniu innych samolotów, które nie spełniają tego kryterium, na co jednoznacznie wskazuje praktyka Wykonawcy oraz jednostek weterynaryjnych z innych województw w ostatnich latach. Zgodnie z art. 22 ust. 4 ustawy opis sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu powinien być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia. Wskazujemy, że Zamawiający może dopuścić się naruszenia art. 22 ust. 4 Ustawy, jeżeli w postępowaniu wymagać będzie dysponowania przez wykonawcę wiedzą i doświadczeniem lub potencjałem technicznym, które nie będą potrzebne do prawidłowego wykonania zamówienia. Z kolei „proporcjonalny do przedmiotu zamówienia” oznacza, iż „opis powinien być adekwatny do osiągnięcia celu, a więc wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania przedmiotu zamówienia” (Opinia Prawna UZP zamieszczona na stronie www.uzp.gov.pl). Zagadnienie adekwatności warunków przedmiotu zamówienia było wielokrotnie przedmiotem analizy orzecznictwa KIO i Wykonawca nie ma wątpliwości, co do błędnego, niewłaściwego określenia przez Zamawiającego tych warunków w zakresie kryterium wskazanego w niniejszym pytaniu. Poniżej tylko niektóre z tych orzeczeń:

- *"Specyfikacja istotnych warunków zamówienia powinna zawierać opis warunków, jakie stawia zamawiający w granicach art. 22 ust. 1 ustawy - Prawo zamówień publicznych w celu zapewnienia, że wybrany wykonawca będzie zdolny do wykonania zamówienia. W specyfikacji zamawiający powinien sprecyzować warunki zamówienia na tyle dokładnie, żeby wykonawca przed przystąpieniem do sporządzania oferty mógł zweryfikować, czy spełnia warunki. Ustawa w zakresie merytorycznego kształtowania warunków pozostawia zamawiającemu pewną swobodę, jednak wyraźnym ograniczeniem tej swobody jest nakaz przestrzegania zasady uczciwej konkurencji, a w związku z tym obowiązek takiego kształtowania warunków, aby zagwarantować dostęp do zamówienia podmiotom zdolnym do jego wykonania.*



- *Dyskryminacja wykonania może wynikać z użycia przy opisie przedmiotu zamówienia oznaczeń konkretnego producenta lub produktu (dyskryminacja bezpośrednia) lub posługiwania się parametrami wskazującymi na konkretnego producenta lub produkt (dyskryminacja pośrednia). Jako formę dyskryminacji pośredniej przyjmuje się również ustalenie wymagań na tyle rygorystycznych, że nie jest to uzasadnione potrzebami zamawiającego, a jednocześnie ogranicza krąg wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia" (wyrok KIO UZP z 13 stycznia 2009 r., KIO/UZP 1502/08, LexPolonica nr 2260117, Lexis Nexis nr 2260117).*
- *Zamawiający może dopuścić się naruszenia art. 22 ust. 4 Ustawy, jeżeli w postępowaniu wymagać będzie dysponowania przez wykonawcę wiedzą i doświadczeniem lub potencjałem technicznym, które nie będą potrzebne do prawidłowego wykonania zamówienia. Z kolei „proporcjonalny do przedmiotu zamówienia” oznacza, iż „opis powinien być adekwatny do osiągnięcia celu, a więc wyboru wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania przedmiotu zamówienia” (Opinia Prawna UZP zamieszczona na stronie www.uzp.gov.pl).*
- *"Art. 29 ust. 2 posługuje się sformułowaniem „mógłby utrudniać uczciwą konkurencję”, co oznacza, że na wykonawcy ciąży jedynie obowiązek uprawdopodobnienia, że opis przedmiotu zamówienia może utrudniać uczciwą konkurencję, a dowód, że do takiego utrudnienia nie doszło, ciąży na zamawiającym (wyrok KIO UZP z 30 grudnia 2008 r., KIO/UZP 1463/08, LexPolonica nr 2260084, Lexis Nexis nr 2260084).*

Wykonawca nie ma wątpliwości, że ustanowienie kryterium 400 kg narusza zasadę określoną w Art. 7 ust. 1 ustawy, a niezależnie od tego takie wybiórcze określenie kryterium dla samolotów nie spełnia warunku adekwatności określonego w Art. 22 ust. 4 SIWZ. Praktyka realizacji tego rodzaju zamówień z ostatnich lat wskazuje jednoznacznie, że możliwa jest realizacja usługi również za pomocą samolotów przystosowanych do przewozu ładunku o mniejszej ładowności. Kwestia sposobu organizacji operacji lotniczej pozostaje obowiązkiem wykonawców tego rodzaju zamówienia, także pod względem logistycznym.

Niewątpliwym dowodem, że możliwa jest należyta realizacja identycznego zamówienia za pomocą samolotów o mniejszej ładowności, jest powszechna praktyka ostatnich



lat, w których inni wykonawcy (w tym także Wykonawca) realizowali identyczne zamówienia posługując się samolotami o mniejszej ładowności. Dokumenty dotyczące tych zamówień dostępne są publicznie w archiwach poszczególnych inspekcji weterynaryjnych.

Odpowiedź 1: Zamawiający nie dopuszcza odstępnie od warunku, aby samoloty lub śmigłowce były dostosowane do przewozu ładunku o wadze do 400 kg. Zdaniem Zamawiającego dla realizacji zamawianej usługi niezbędne jest posiadanie minimum 8 sprawnych samolotów lub śmigłowców, dostosowanych do przewozu ładunku o wadze 400 kg w postaci kartonów. Mniejsza ładowność samolotów lub śmigłowców zwiększy częstotliwość lotów co narazi Zamawiającego na wykonanie akcji w dłuższym niż założonym przez Zamawiającego w SIWZ terminie, który nie powinien trwać dłużej niż 6 dni kalendarzowych. Ładowność samolotów lub śmigłowców ma niezwykle istotny wpływ na czas wykonania danego lotu a tym samym na czas wykonania akcji. Im większa ładowność tym możliwość planowania dłuższych tras lotu oraz gwarancja możliwości właściwego sprawowania nadzoru. Zamawiający ma prawo ustanowić taki warunek posiadania wiedzy i doświadczenia, który odpowiada rodzajowi zamówienia i jest proporcjonalny do jego zakresu i ilości zamówienia oraz jego poszczególnych istotnych części, a także istotnych warunków, na jakich to zamówienie ma być wykonane. Zamawiający, opisując warunek do spełnienia, uwzględnił zasadę minimalności i niezbędności tego warunku celem zapewnienia konkurencyjności postępowania oraz zagwarantowania sobie możliwości wyeliminowania z postępowania wykonawców, którzy nie udowodnią posiadania wiedzy i doświadczenia zapewniających należyte wykonanie przedmiotu zamówienia.

Pytanie 2: Co Zamawiający rozumie przez stwierdzenie zawarte w §4 Umowy stanowiącej Załącznik nr 6 do SIWZ, w którym wskazano, że: "Przy wykonywaniu lotów określonych niniejszą umową Zamawiający decyduje o trasach i o sposobie lotów", w szczególności:

- czy oznacza to, że Zamawiający wyznaczy własnego kierownika lotów,
- czy Zamawiający będzie organizował trasy i liczby przelotów każdego dnia realizacji zamówienia,
- czy Zamawiający będzie decydował o godzinach poszczególnych startów,



— czy Zamawiający będzie decydował o starcie w określonych warunkach pogodowych.?

Odpowiedź 2: Zamawiający decyduje o trasach i sposobie lotów w zakresie odległości przelotowej pomiędzy poszczególnymi liniami lotu, a mianowicie loty mają być wykonywane na terenie całego województwa w odstępach co 500 metrów. Ponadto w odniesieniu do tras lotów Zamawiający wymaga aby loty odbywały się po liniach równoległych i jako linia od której mają być obliczane trasy przelotów należy przyjąć linię przechodzącą przez punkty o współrzędnych geograficznych:

1. Punkt A $52^{\circ} 00' 00''$ N, $23^{\circ} 41' 03''$ E.
2. Punkt 2 $52^{\circ} 00' 00''$ N, $14^{\circ} 43' 07''$ E.

Mazowiecki Wojewódzki
Lekarz Weterynarii
P.O. Edmund Paweł Matej

