

RCKiK/DAG/zz/3687/2021

Wałbrzych, 9 listopada 2021r.

dot. postępowania na zadanie ZP/17/2021 pn.: „Dostawa odczynników hematologicznych z kontrolami i materiałami eksploatacyjnymi wraz z dzierżawą analizatora hematologicznego oraz podłączeniem do programu „Aplikacja Pracownie RCKiK - KRDK” w okresie 36 miesięcy”.

Regionálne Centrum Krwiodawstwa i Krwiolecznictwa w Wałbrzychu informuje, że w dniach 8 i 9 listopada 2021r. wpłynęły pisma Wykonawców zawierające pytania (wnioski) dotyczące specyfikacji warunków zamówienia.

Przytaczając poniżej ich treść, Zamawiający równocześnie udziela odpowiedzi:

„(...) zwracam się z wnioskiem o wyjaśnienie treści Specyfikacji Warunków Zamówienia, którego przedmiotem jest Dostawa odczynników hematologicznych z kontrolami i materiałami eksploatacyjnymi wraz z dzierżawą analizatora hematologicznego oraz podłączeniem do programu „Aplikacja Pracownie RCKiK – KRDK” w okresie 36 miesięcy:

1. W informacjach ogólnych odnośnie zamówienia jest wskazane Tryb zamówienia – tryb podstawowy. Natomiast w ogłoszeniu BZP jest zamieszczona informacja Ogłoszenie dotyczące zamówienia, dla którego nie ma obowiązku stosowania ustawy Pzp. Prosimy o doprecyzowanie czy zamówienie jest prowadzone jest w trybie podstawowym bez negocjacji? Czy też wartość zamówienia jest poniżej 130 tys. zł i przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych z 2019r. w tym przypadku nie stosuje się?

2. W pkt. 9 odnośnie sposobu składania oferty Zamawiający wskazał, że udzieli odpowiedzi nie później niż na 2 dni przed terminem składania ofert pod warunkiem, że zapytanie wpłynie do Zamawiającego nie później niż do końca dnia, w którym upływa połowa terminu wyznaczonego do składania ofert. Czy nie zaszła omyłka? Zapis ten obowiązywał na podstawie ustawy prawo zamówień publicznych z 2004r. Prosimy o doprecyzowanie do kiedy wykonawca może zadawać pytania by mieć pewność uzyskania odpowiedzi od Zamawiającego?

3. Ponadto sposób przygotowania oferty jest opisany jak dla postępowań prowadzonych przed 2021r. w formie papierowej. Czy w dobie elektronizacji zamówień publicznych Zamawiający dopuści by oferta została złożona w formie elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Termin składania ofert upływa 15 listopada 2021r. i jest to bezpośrednio po kończącym się „długim weekendzie” kiedy to wiele osób decyduje się na skorzystanie z urlopów wypoczynkowych a co za tym idzie, przygotowanie oferty i przesłanie jej w formie papierowej w wyznaczonym terminie jest znacznie utrudnione.”

„Prosimy o wyjaśnienie czy wyrażą Państwo zgodę na następujące zmiany w SWZ/OPiW:

1. Dotyczy SWZ:

Prosimy o zweryfikowanie, czy nie nastąpiła omyłka pisarska w podstawie prawnej wskazanej przez Zamawiającego?

2. Dotyczy SWZ, Sposób składania ofert, pkt. 4:

W związku z zaistniałą sytuacją epidemiologiczną wywołaną wirusem SARS-CoV-2 oraz mając na uwadze bezpieczeństwo pracowników Zamawiającego i Wykonawców, zwracamy się z uprzejmą prośbą o zmianę formy składania ofert na elektroniczną, opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym, przesłanych na adres e-mail, zabezpieczonych hasłem.

3. Dotyczy Umowy:

Czy Zamawiający dopuści możliwość podpisania umowy w formie elektronicznej kwalifikowanym podpisem elektronicznym przez osobę uprawnioną, zgodnie z formą reprezentacji Wykonawcy określoną w rejestrze sądowym lub innym dokumencie, właściwym dla danej formy organizacyjnej Wykonawcy, albo przez osobę umocowaną (na podstawie pełnomocnictwa) przez osoby uprawnione?"

Odpowiedź Zamawiającego:

W art. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2021 roku, poz. 1129 ze zm.) - dalej jako „Pzp”, wyznaczono progi kwotowe, od których ustawa ma zastosowanie. I tak, przepisy ustawy stosuje się m.in. do zamówień klasycznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest równa lub przekracza kwotę 130.000 złotych, przez zamawiających publicznych.

A zatem dla zamówień nieprzekraczających wskazanej wartości (bez podatku VAT) ustawodawca zrezygnował z obowiązku stosowania ustawy przez zamawiających publicznych. W takim przypadku zamawiający nie stosuje wprost przepisów Pzp, ale musi pamiętać o zasadach obowiązujących w zamówieniach tj. zagwarantować wykonawcom niedyskryminacyjny dostęp do zamówień publicznych, ograniczyć ryzyko nieefektywnego wydatkowania środków publicznych oraz zapewnić przejrzystość postępowania i wyboru wykonawcy. W prowadzonych postępowaniach zamawiający winien także uwzględnić zasady wydatkowania środków publicznych zawarte w ustawie o finansach publicznych, zgodnie z którymi wydatki publiczne powinny być dokonywane w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów, optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów. Natomiast wybór sposobu przeprowadzenia postępowania w celu udzielenia zamówienia o wartości szacunkowej mniejszej niż 130.000 zł stanowi autonomiczną decyzję zamawiającego. Brak obowiązku stosowania przepisów ustawy nie oznacza jednak, że nie można jej (w całości lub tylko wybranych przepisów) stosować lub też czerpać z niej inspiracji przy udzielaniu zamówień.

W Specyfikacji Warunków Zamówienia przedmiotowego postępowania Zamawiający wskazał, że ze względu na szacunkową wartość przedmiotu zamówienia (poniżej 130.000 zł) postępowanie prowadzone będzie przy wykorzystaniu tylko wskazanych w SWZ przepisów Pzp.

Określenie trybu postępowania (podstawowy), dokonania wyboru najkorzystniejszej oferty bez możliwości prowadzenia negocjacji, określenie zasad obowiązujących przy udzielaniu odpowiedzi na zapytania związane z prowadzonym postępowaniem, a także określenie sposobu i formy składania ofert stanowi wyraz wykorzystania przez Zamawiającego swoich autonomicznych uprawnień w zakresie kształtowania procedury udzielania przedmiotowego zamówienia.

Powyższe nie stanowi w żadnym przypadku naruszenia zasad przy udzielaniu zamówień publicznych, do których nie ma obowiązku stosowania wprost przepisów Pzp.

Jednocześnie Zamawiający nie wyraża zgody na złożenie oferty w formie elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Sposób i forma składania ofert zostały precyzyjnie określone w SWZ. W związku z faktem wyłączenia zamówień o wartości mniejszej niż 130 tys. zł netto spod obowiązku stosowania Pzp, to konsekwentnie również przepisy dotyczące komunikacji elektronicznej, w tym również składania ofert elektronicznych, mające oparcie w tym akcie prawnym nie mają zastosowania.

Zamawiający nie podziela również wyrażonych w zadanych pytaniach obaw dotyczących rzekomego utrudnienia polegającego na obowiązku złożenia oferty w formie pisemnej w stosunkowo krótkim terminie. Na rynku funkcjonuje wiele podmiotów zajmujących się szybkim i skutecznym dostarczaniem przesyłek, natomiast w przedmiotowym postępowaniu wyznaczono 10-dniowy termin do składania ofert, podczas gdy dla zamówień o znacznie wyższej wartości, przy których stosowanie przepisów Pzp jest obligatoryjne, ustawodawca określił dla dostaw i usług termin nie krótszy niż 7 dni od daty zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych.

Odnosnie możliwości podpisania umowy w formie elektronicznej kwalifikowanym podpisem elektronicznym zwracamy uwagę, że zgodnie z art. 432 ustawy Pzp umowa w sprawie zamówienia publicznego pod rygorem nieważności, wymaga zachowania formy pisemnej, chyba, że przepisy odrębne wymagają formy szczególnej. Co do zasady (w oparciu o przepisy kodeksu cywilnego) umowa w sprawie zamówienia publicznego może być zawarta również w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym. Zgodnie natomiast z regulacjami zawartymi w art. 15r ust. 10 ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz.U. z 2020 r., poz. 1842 ze zm.) *„W okresie obowiązywania stanu zagrożenia epidemicznego albo stanu epidemii oraz związanych z nimi ograniczeń w przemieszczaniu się, umowy w sprawie zamówienia publicznego zawierane są pod rygorem nieważności w formie pisemnej, albo za zgodą zamawiającego w postaci elektronicznej opatrzonej kwalifikowanym podpisem elektronicznym.”*

W przedmiotowym postępowaniu (o czym stanowią zapisy SWZ) wybranemu Wykonawcy Zamawiający wskaże termin i miejsce podpisania umowy. Formę, w jakiej zostanie podpisana umowa Zamawiający uzależnia od aktualnej w tym czasie sytuacji epidemiologicznej.

DYREKTOR
Regionalnego Centrum Awiodawstwa
i Krwiolecznictwa w Wałbrzychu

Elżbieta Kierzek

