

Szczecin, dnia 15 marca 2018 r.

### Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia - „Dostawa gadżetów reklamowych”.  
Oznaczenie sprawy (numer referencyjny): SAA/3/2018.**

W dniu 13 marca 2018r. wykonawca przesłał Zamawiającemu drogą elektroniczną następującą informację:

„Szanowni Państwo ,

Proszę o wskazanie osoby zajmującej się aspektami proceduralnym w postępowaniu SAA/3/2018, gdyż od godziny próbujemy skontaktować się z numerem podanym przez Państwa sekretariat / tj. nr 914319582 /i nikt nie odbiera tego telefonu.

Po zapoznaniu się z kolejnymi odpowiedziami na liczne zapytania Wykonawców dot. Postępowania SAA/3/2018 zamieszczone na stronie w dn. Dzisiejszym tj. 13.03.18 r. i brakiem wydłużenia terminu składania ofert / wyznaczonym na 14.03.2018 r. w SIWZ/ stanowi naruszenie PZP w tym równego wszystkich wykonawców oraz licznymi innymi naruszeniami Prawa zamówień publicznych podczas prowadzenia tego postępowania informuję, iż poinformujemy wszelkie instytucje kontrolne z Regionalną Izbą Obrachunkową w szczególności o Państwa działaniu w celu przeprowadzenia kontroli tego postępowania.

Na wstępie proszę wyjaśnić zamieszczone w dn. Dzisiejszym 13.03.2018 r zapytania wykonawców z datą 09.03.2018 .

W powyższym dokumencie brak daty, podpisu osoby udzielającej odpowiedzi – nie wspomnę, iż dokonując zmiany OPZ SIWZ należy dokonać stosownych zmian w samej treści SIWZ o czym zawiadamialiśmy w zapytaniu wcześniejszym.

W dniu 14 marca 2018 r. ten sam wykonawca przesłał Zamawiającemu drogą elektroniczną kolejne pytanie:

„Szanowne Panie,



Zwracamy się z uprzejmą prośbą w nawiązaniu do kilku wcześniejszych zapytań Wykonawców o merytoryczną zmianę OPZ SIWZ w poz.8 .

Torba jaką Państwo opisali i zamieścili na zdjęciu ma **ściśle określone parametry** / wymiary , materiał /.

Na rynku nie istnieje torba , która spełnia te wszystkie parametry OPZ poz. 8 i byłaby **bez laminatu** , więc Państwa odpowiedź „Zamawiający dopuszcza zadruk na torbie **non woven bez laminatu** metodą sitodruku w full colorze”, nie jest merytoryczna .

Czy dopuszczają Państwo torbę non woven w kolorze granatowym, zielonym i niebieskim o wymiarach 38 x 42 x 10 cm, non-woven 80 g/m2 / zał. zdjęcie / ?

Zwracamy się z uprzejmą prośbą o zapoznanie się z przykładem odpowiedzi na zapytania innego postępowania jakie przesyłałyśmy w zał..i dokonanie zmian w OPZ SIWZ poz. 8 na torbę , która nadaje się pod nadruk w pełnym kolorze , gdyż takie torby mają inne wymiary i bez laminatu mają mniejszą gramaturę , więc opis powinien ulec zmianie, aby realizacja tego produktu była możliwa”

#### **W związku z powyższym Zamawiający informuje:**

Zgodnie z art. 38 ust. 1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2017 r. poz. 1579 i poz. 2018) - dalej jako „Pzp”, wykonawca może zwrócić się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, a zamawiający jest obowiązany udzielić wyjaśnień niezwłocznie, jednak nie później niż w terminie określonym w art. 38 ust. 1 Pzp.

Zamawiający nie jest obowiązany udzielać informacji w trybie art. 38 ust. 2 Pzp, jeżeli z treści informacji wykonawcy wynika, że wykonawca nie zwraca się do Zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia (w skrócie „SIWZ”).

W art. 38 ust. 1 zdanie pierwsze Pzp ustawodawca użył sformułowania „wykonawca może zwrócić się do zamawiającego o wyjaśnienie treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia”. Wyjaśnianie (zwane również tłumaczeniem) jest jedną z odmian rozumowania. Wyjaśnianie jest zadaniem myślowym, które polega na wskazaniu uzasadnienia dla danej treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Wyjaśnianie treści SIWZ polega zatem na udzieleniu odpowiedzi na pytanie „dlaczego tak jest jak zamawiający postanowił w treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia?”. Przepis art. 38 ust. 1 Pzp odnosi się wyłącznie do sytuacji, gdy wykonawca nie rozumie treści SIWZ i w celu jej zrozumienia zwraca się do zamawiającego o jej wyjaśnienie. Takie rozumowanie art. 38 ust. 1 zdanie pierwsze Pzp jest istotne, ponieważ przepisy Pzp nie obligują zamawiającego do udzielania wyjaśnień, gdy wykonawca zwraca się do zamawiającego w innym celu niż wyjaśnienie treści SIWZ.

W wyroku z dnia 2 czerwca 2010 r., KIO 917/10, Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła natomiast uwagę, że „W przypadkach, gdy wyjaśnienia nie wpływają na zmianę treści specyfikacji lub ogłoszenia, a tylko uszczegółwiają tam znajdujące się postanowienia, zamawiający może poprzestać tylko na wyjaśnieniach i nie dokonywać modyfikacji specyfikacji czy nie publikować zmian w



ogłoszeniu. Zamawiający nie musi także za każdym razem pisać, że w danym zakresie modyfikuje postanowienia specyfikacji, gdyż i bez takich formuł wykonawcy i zamawiający muszą się stosować do wyjaśnień.”.

Treść SIWZ kształtują również wyjaśnienia udzielane przez zamawiającego. Przepis art. 38 ust. 4 Pzp nie określa szczególnego trybu wprowadzenia zmiany SIWZ, dla jej wiążącego charakteru wystarczy bowiem dokonanie zmiany i powiadomienie o niej wykonawców oraz zamieszczenie tej zmiany na stronie internetowej (zob. wyrok z dnia 17 listopada 2014 r., KIO 2321/14).

Wykonawca stwierdza, że „od godziny próbujemy skontaktować się z numerem podanym przez Państwa sekretariat / tj. nr 914319582 / i nikt nie odbiera tego telefonu”.

Przepisy Pzp nie dopuszczają porozumiewania się zamawiającego z wykonawcami za pomocą telefonu.

Po wejściu w życie ustawy z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy -Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw (Dz.U. z 2016 r. poz. 1020) w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego wszczętych i niezakończonych przed dniem 18.10.2018 r., a w przypadku postępowań prowadzonych przez centralnego zamawiającego - przed dniem 18.04.2017 r., komunikacja między zamawiającym a wykonawcami odbywa się zgodnie z wyborem zamawiającego za pośrednictwem operatora pocztowego w rozumieniu ustawy z dnia 23 listopada 2012 r. - Prawo pocztowe (Dz. U. z 2012 r. poz. 1529 oraz z 2015 r. poz. 1830), osobiście, za pośrednictwem postańca, faksu lub przy użyciu środków komunikacji elektronicznej w rozumieniu ustawy z dnia 18 lipca 2002 r. o świadczeniu oświadczenie składa każdy z wykonawców wspólnie ubiegających się o zamówienie drogą elektroniczną (Dz. U. z 2013 r. poz. 1422, z 2015 r. poz. 1844 oraz z 2016 r. poz. 147 i 615).

W uchwale z dnia 21 grudnia 2012 r., KIO/KD 97/12, Krajowa Izba Odwoławcza zwróciła uwagę, że telefoniczne wyjaśnienie treści SIWZ stanowi naruszenie ustawy - Prawo zamówień publicznych („W wyniku kontroli ustalono, że pismami z 13 i 19 lipca 2011 r. do Zamawiającego wpłynęły zapytania wykonawców dotyczące SIWZ. Według adnotacji zamieszczonych na pismach, odpowiedzi na pytania zostały udzielone telefonicznie w odpowiednio w dniach: 15 i 21 lipca 2011 r. (...). W odniesieniu do naruszenia opisanego w punkcie 3 Informacji o wyniku kontroli Izba wskazuje, że nieuprawnione jest stanowisko Zamawiającego, zgodnie z którym telefoniczne udzielenie odpowiedzi na pytania dotyczące SIWZ nie stanowiło naruszenia przepisów ustawy Pzp. Należy zgodzić się z Zamawiającym, że w świetle art. 38 ust. 1 i 1a ustawy Pzp, ze względu na termin, w jakim wpłynęły wnioski wykonawców o udzielenie wyjaśnień, nie miał on obowiązku, a jedynie prawo udzielenia odpowiedzi. Nie zwalniało to jednak Zamawiającego z konieczności zachowania formy obowiązującej w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego. Zatem, jeżeli Zamawiający zdecydował się na udzielenie takich wyjaśnień, winien uczynić to w formie określonej w art. 9 ust. 1 ustawy Pzp.”

Zgodnie natomiast z art. 36 ust. 1 pkt 7 Pzp zamawiający wskazał w SIWZ udostępnionej na stronie internetowej osoby uprawnione do porozumiewania się z wykonawcami oraz informacje o sposobie



Zamawiający - Szczecińska Agencja Artystyczna, Al. Wojska Polskiego 64, 70 - 479 Szczecin  
Postępowanie o udzielenie zamówienia na „Dostawę gadżetów reklamowych”.  
Oznaczenie sprawy (numer referencyjny): SAA/3/2018

porozumiewania się zamawiającego z wykonawcami oraz przekazywania oświadczeń lub dokumentów.

**Zamawiający informuje również, że zgodnie z art. 38 ust. 1a Pzp, jeżeli wniosek o wyjaśnienie treści SIWZ wpłynie po upływie terminu składania wniosku o wyjaśnienie treści SIWZ lub dotyczy udzielonych wyjaśnień, zamawiający nie ma obowiązku udzielania wyjaśnień i może pozostawić wniosek bez rozpoznania.**

**Ponadto, przedłużenie terminu składania ofert nie wpływa na bieg terminu składania wniosku, o którym mowa w art. 38 ust. 1 Pzp.**

DYREKTOR  
Szczecińskiej Agencji Artystycznej

Anna Bemańczyk

