Rząska, dnia 20.07.2022r.

**NA PLATFORMĘ ZAKUPOWĄ**

Dotyczy: przetargu **„Ochrona kompleksów wojskowych na terenie miasta Krakowa, Nowego Sącza, Tarnowa oraz Rząski w zakresie bezpośredniej
i pośredniej ochrony fizycznej terenu, obiektów, urządzeń oraz osób
i mienia realizowana przez Specjalistyczne Uzbrojone Formacje Ochronne (SUFO)”sygn. 17/SOO/22**

Zamawiający informuje, że, wykonawca zwrócił się do zamawiającego z wnioskiem
o wyjaśnienie treści Opis sposobu przygotowania wniosku:

Prosimy o udzielenie wyjaśnień na poniższe pytania:

Na podstawie art. 135 ustawy Prawo zamówień publicznych w powiązaniu
z odpowiedziami udzielonymi w dniu 18.07.2022 wnosimy o:

1. Potwierdzenie, że w wykazie osób i zasobów technicznych (Załącznik nr 5)
 w wierszu 6 i 7, kolumna 3 i 4 należy zaznaczyć odpędź TAK lub NIE oraz wskazać obywatelstwo. Prosimy o potwierdzeni, że informacje te są wystarczające do wykazania spełniania warunku udziału w postępowaniu dotyczącego Posiadania zdolności zawodowej w zakresie dysponowania osobami dotyczy części nr 1, nr 2, nr 3. Tym samy, zgodnie
z zapisami Opisu sposobu przygotowania wniosków: „Wykaz pracowników o których mowa w punkcie 1,2,3 Wykonawca będzie zobowiązany dostarczyć w dniu podpisania umowy.”

2. Prosimy o jednoznaczne podanie jakie informacje mają być podane na ostatniej stronie wykaz osób i zasobów technicznych poin 03.06.2022 (3) , strona 7.

3. udzielenia odpowiedzi na pytanie 11. Zamieszczone w pliku „pytania i odp. nr 4”, które było zadanie w przewidzianym w terminie: „Prosimy o potwierdzenie, iż spełnienie niniejszych wymogów przez Wykonawcę Zamawiający będzie dokonywał na etapie realizacji usługi.”. Zamawiający w ostawionych warunkach udziału w postępowaniu dopuszcza: „…lub będzie posiadał na okres realizacji zamówienia…” Prosimy o potwierdzenie, że Wykonawcy nie muszą dysponować (dopuszczono podwykonawstwo) określonymi zasobami na dzień składania wniosków.

**Odpowiedź na pytanie nr 1:**

Zamawiający potwierdza, że na etapie składania wniosku Wykonawca w Załączniku nr 5
w wierszu 6 i 7 zaznacza w kolumnie 3 i 4 właściwą odpowiedź oraz podaje obywatelstwo osób i dane wymagane w kolumnie 7 tabeli.

Wykaz pracowników, o których mowa w pkt. 1, 2, 3 określonych w „Opisie przygotowania wniosku” Wykonawca, którego oferta zostanie uznana jako najkorzystniejsza dostarczy do Zamawiającego najpóźniej w dniu podpisania umowy w celu dołączenia do umowy.

**Odpowiedź na pytanie nr 2:**

Wykonawca wypełnia tabelę na stronie 7 (ostatniej) Załącznika nr 5 wpisując dane dotyczące podmiotu, z którym wspólnie ubiega się o realizację zamówienia. W przypadku większej liczby podmiotów, z którymi Wykonawca wspólnie ubiega się o realizację zamówienia tabelę należy wypełnić dla każdego podmiotu. Należy dodać wiersze od 1 do 9 jak określono
w Uwadze.

**Odpowiedź na pytanie nr 3:**

Zgodnie z art. 405 ust 4 ustawy dnia 11.09.2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późń. zm.) zwanej dalej Pzp. do wniosku o dopuszczenie do udziału
w postępowaniu, wykonawca dołącza podmiotowe środki dowodowe wskazane
Opisie Sposobu Przygotowania Wniosku.

Zgodnie z art. 405 ust 5 Pzp ww. wymienione podmiotowe środki dowodowe, potwierdzają spełnianie warunków udziału w postępowaniu **nie później niż na dzień składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu.**

**Wykonawcy muszą potwierdzić spełnienie wszystkich warunków udziału
w postępowaniu na dzień składania wniosków o dopuszczenie do udziału
w postępowaniu.**

Zamawiający formułując warunki udziału zapisał, że wykonawca ma obowiązek wykazać, iż ‘dysponuje’ lub ‘będzie dysponować’ danym zasobem miał na uwadze treść art. 118 ust 3 Pzp o treści: Wykonawca, który polega na zdolnościach lub sytuacji podmiotów udostępniających zasoby, składa, wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału
w postępowaniu albo odpowiednio wraz z ofertą, zobowiązanie podmiotu udostępniającego zasoby do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów na potrzeby realizacji danego zamówienia lub inny podmiotowy środek dowodowy potwierdzający, że wykonawca realizując zamówienie, **będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów.**

**Wyjaśnienie tej kwestii przynosi wyrok Krajowej Izby Odwoławczej, gdzie stwierdzono, iż wykonawca może wskazać w składanych oświadczeniach lub dokumentach sprzęt lub osoby, którymi będzie dysponował w przyszłości przy wykonaniu umowy
w sprawie zamówienia publicznego, jedynie w razie korzystania z tzw. "potencjału podmiotu trzeciego" zgodnie z art. 26 ust. 2b[[1]](#footnote-1) Pzp. (KIO/UZP 2626/10). Należy więc przyjąć, że możliwe jest wykazywanie spełniania warunków udziału za pomocą potencjału, którym w dniu składania wniosków jeszcze się nie dysponuje, ale wyłącznie w przypadku polegania na zasobach podmiotów trzecich. Potwierdza to inne orzeczenie KIO, gdzie wskazano, że z przepisu art. 26 ust. 2b[[2]](#footnote-2) Pzp. nie wynika zakaz dowodzenia udostępnienia zasobów za pomocą warunkowego stosunku prawnego. Wręcz przeciwnie dopuszczalne jest poleganie na zdolnościach innych podmiotów niezależnie od charakteru prawnego łączących wykonawcę z innym podmiotem stosunków. Ponadto również art. 26 ust. 2b[[3]](#footnote-3) Pzp. stanowi, że wykonawca ma wykazać, że będzie dysponował zasobami podmiotu trzeciego, a nie że dysponuje już w dacie składania wniosków (KIO 1358/14).**

**Podwykonawstwo określone w** **ustawie dnia 11.09.2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późń. zm.) nie służy do potwierdzania spełniania warunków udziału w postępowaniu, jeżeli wykonawca samodzielnie nie spełnia jakiegoś warunku.**

W art. 7 pkt 27 Pzp. ustawodawca jednoznacznie zdefiniował umowę o podwykonawstwo jako umowę zawieraną w formie pisemnej o charakterze odpłatnym, zawartą między wykonawcą a podwykonawcą, a w przypadku zamówienia na roboty budowlane innego niż zamówienie w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, także między podwykonawcą a dalszym podwykonawcą lub między dalszymi podwykonawcami, na mocy której odpowiednio podwykonawca lub dalszy podwykonawca zobowiązuje się wykonać część zamówienia.
**W definicji tej nie ma mowy o obligatoryjnym powiązaniu podwykonawstwa
z udostępnianiem zasobów na potwierdzenie spełniania warunków udziału
w postępowaniu.**

Wyrok KIO z 24 sierpnia 2021 r. (KIO 1916/21)

„Sama zaś okoliczność korzystania z podwykonawców nie oznacza, że podmiot taki udostępniać będzie swój potencjał celem potwierdzenia spełnienia warunków udziału
w postępowaniu. Stanowisko Izby znajduje potwierdzenie w publikacji Prawo Zamówień Publicznych. Komentarz (Urząd Zamówień Publicznych, 2021).

**Jeżeli wykonawca nie spełnia samodzielnie jakiegoś warunku z zakresu zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej może skorzystać z udostępnienia zasobów przez podmiot trzeci.**

Zasady udostępniania przez podmiot trzeci swoich zasobów wykonawcy ubiegającemu się o dane zamówienie publiczne zostały uregulowane w oddziale 3 rozdziału 2 działu II pzp („Kwalifikacja podmiotowa wykonawców”, „Udostępnienie zasobów”), tj. w art. 118–123 Pzp.

Zgodnie z art. 118 ust. 1 ustawy z dnia 11.09.2019 roku Prawo Zamówień Publicznych

(Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późń. zm.) Wykonawca może w celu potwierdzenia spełniania warunków udziału w postępowaniu, w stosownych sytuacjach oraz w odniesieniu do konkretnego zamówienia, lub jego części, polegać na zdolnościach technicznych lub zawodowych lub sytuacji finansowej lub ekonomicznej podmiotów udostępniających zasoby, niezależnie od charakteru prawnego łączących go z nimi stosunków prawnych.

Wykonawca może polegać na zdolnościach podmiotów udostępniających zasoby jeżeli sam nie spełnia warunków udziału w postępowaniu na zasadach określonych w ustawie Pzp.

1) Wykonawca, który polega na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów musi udowodnić Zamawiającemu, że realizując zamówienie, będzie dysponował niezbędnymi zasobami tych podmiotów, **w szczególności przedstawiając zobowiązanie tych podmiotów do oddania mu do dyspozycji niezbędnych zasobów** na potrzeby realizacji zamówienia lub inny podmiotowy środek dowodowy potwierdzający tą okoliczność;

2) Zamawiający ocenia, **czy udostępniane wykonawcy przez podmioty udostępniające zasoby zdolności techniczne lub zawodowe lub ich sytuacja finansowa lub ekonomiczna**, pozwalają na wykazanie przez wykonawcę spełniania warunków udziału w postępowaniu, a także bada, czy nie zachodzą wobec tego podmiotu podstawy wykluczenia, które zostały przewidziane względem wykonawcy.

3) Podmiot, który zobowiązał się do udostępnienia zasobów, odpowiada solidarnie z wykonawcą, który polega na jego sytuacji finansowej lub ekonomicznej, za szkodę poniesioną przez zamawiającego powstałą wskutek nieudostępnienia tych zasobów, chyba że za nieudostępnienie zasobów podmiot ten nie ponosi winy.

4) Jeżeli zdolności techniczne lub zawodowe, sytuacja ekonomiczna lub finansowa podmiotu udostępniającego zasoby nie potwierdzają spełniania przez wykonawcę warunków udziału w postępowaniu lub zachodzą wobec tego podmiotu podstawy wykluczenia, zamawiający żąda, aby wykonawca w terminie określonym przez zamawiającego zastąpił ten podmiot innym podmiotem lub podmiotami albo wykazał, że samodzielnie spełnia warunki udziału w postępowaniu. Wykonawca nie może, po upływie terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo wniosków, powoływać się na zdolności lub sytuację podmiotów udostępniających zasoby, jeżeli na etapie składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu nie polegał on w danym zakresie na zdolnościach lub sytuacji podmiotów udostępniających zasoby.

W celu oceny, czy Wykonawca polegając na zdolnościach lub sytuacji innych podmiotów na zasadach określonych powyżej będzie dysponował niezbędnymi zasobami w stopniu umożliwiającym należyte wykonanie zamówienia publicznego oraz oceny, czy stosunek łączący Wykonawcę z tymi podmiotami gwarantuje rzeczywisty dostęp do ich zasobów,
a także w celu wykazania braku wobec tych podmiotów podstaw do wykluczenia oraz spełniania, w zakresie w jakim powołuje się na ich zasoby, warunków udziału
w postępowaniu, Wykonawca:

1) składa wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu zobowiązanie innego podmiotu do udostępnienia niezbędnych zasobów Wykonawcy - zgodnie
z załącznikiem nr 3 do opisu sposobu przygotowania wniosku;

2) składa wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu oświadczenie,

o którym mowa w art. 125 ust. 1 Pzp zgodnie z treścią wzoru stanowiącego załącznik nr 2a opisu sposobu przygotowania wniosku dotyczący tych podmiotów;

3) składa wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu dokumenty dot. braku podstaw do wykluczenia w Rozdziale X pkt 1 ppkt 10,11,13 opisu sposobu przygotowania wniosku, przedkłada w odniesieniu do tych podmiotów oświadczenia i dokumenty tam wskazane;

4) składa wraz z wnioskiem o dopuszczenie do udziału w postępowaniu dokumenty dot. spełniania warunków udziału w postępowaniu z art. 124 pkt 2 (o którym mowa w Rozdziale VIII opisu sposobu przygotowania wniosku pkt 1 ppkt 7 lub/i 8), wyłącznie w zakresie,
w jakim Wykonawca powołuje się na zasoby podmiotu trzeciego.

Wykonawca chcący skorzystać z zasobów podmiotu trzeciego na potwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu dotyczących wykształcenia, kwalifikacji zawodowych lub doświadczenia musi zapewnić, że podmiot ten faktycznie wykona usługi, do realizacji których określone zdolności są wymagane. Oznacza to, że podmiot trzeci będzie również podwykonawcą danego zamówienia art. 118 ust. 2 Pzp.

**Zamawiający informuje, że nie ulega zmianie termin składania wniosków.**

**KIEROWNIK**

**SEKCJI ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH**

 **/-/Jarosław MAJECKI**

1. Obecnie art. 118 ust 1 ustawy dnia 11.09.2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późń. zm.) [↑](#footnote-ref-1)
2. Obecnie art. 118 ust 1 ustawy dnia 11.09.2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późń. zm.) [↑](#footnote-ref-2)
3. Obecnie art. 118 ust 3 ustawy dnia 11.09.2019 roku Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późń. zm.) [↑](#footnote-ref-3)