

Warszawa, 07 maja 2021 r.

Zapytanie Wykonawcy

*Dotyczy: wstępnych konsultacji rynkowych, dotyczących przygotowania postępowania w zakresie opisu przedmiotu zamówienia, jak również ustalenia wartości zamówienia w celu wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia na **utrzymanie w ruchu i rozwój systemu informatycznego SIOEPKZ, w tym prace programistyczne oraz usługi im towarzyszące**, nr sprawy CKE/ogł/2021/1*

W związku z prowadzeniem przez Centralną Komisję Egzaminacyjną wstępnych konsultacji rynkowych informujemy, że w dniu 06.05.2021 r. od jednego z Wykonawców wpłynęło zapytanie. W związku z powyższym Zamawiający przedstawia treść zapytania i jednocześnie udziela odpowiedzi:

Zapytanie:

CKE – jako Zamawiający ogłosiła zamiar przeprowadzenia wstępnych konsultacji rynkowych na podstawie art. 84 ustawy PZP. Wstępne konsultacje rynkowe prowadzi się przed wszczęciem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, a ich celem jest przede wszystkim uzyskanie wiedzy w zakresie niezbędnym do przygotowania opisu przedmiotu zamówienia, specyfikacji istotnych warunków zamówienia lub określenia warunków umowy. W trakcie przeprowadzania konsultacji rynkowych zamawiający mogą korzystać z doradztwa ekspertów, przedstawicieli władz ale również uczestników rynku – wykonawców. Sytuacja taka prowadzi do wcześniejszego zaangażowania wykonawców w przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, co może stanowić potencjalną przyczynę wykluczenia wykonawcy, o której mowa w art. 108 ust. 1 pkt 6).

W związku z powyższym Wykonawca zwraca się z pytaniem:

Czy udział wykonawców w prowadzonych przez Zamawiającego wstępnych konsultacjach rynkowych, będzie mógł skutkować ograniczeniem możliwości brania udziału w późniejszym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz jakie środki ma zamiar podjąć Zamawiający celem wyeliminowania potencjalnej możliwości zakłócenia konkurencji pomiędzy wykonawcami w tym zakresie?

Zdaniem Wykonawcy, wcześniejsze zaangażowanie danego wykonawcy w udział we wstępnych konsultacjach rynkowych nie stanowi przeszkody, by ubiegał się on o zamówienie. Obowiązkiem Zamawiającego jest aby zamawiający korzystał ze świadczonego na jego rzecz doradztwa w taki sposób, który nie spowoduje zakłócenia konkurencji i nie naruszy zasady przejrzystości. Konsultacje należy prowadzić także w sposób zapewniający równe traktowanie potencjalnych wykonawców i oferowanych przez nich rozwiązań. Zarówno w piśmiennictwie jak i orzecznictwie podnosi się, że sam fakt udziału w przygotowaniu postępowania nie stanowi wystarczającej przesłanki wykluczenia takiego wykonawcy z postępowania - koniecznym jest przesądzenie, że powyższe spowodowało zakłócenie konkurencji oraz, że to zakłócenie konkurencji nie mogło zostać wyeliminowane w inny sposób niż przez wykluczenie wykonawcy z udziału w postępowaniu. Co więcej, zgodnie z art. 85 ust. 1 ustawy PZP, obowiązkiem Zamawiającego jest podjęcie odpowiednich środków w celu zagwarantowania, że udział wykonawcy (będącego uprzednio uczestnikiem wstępnych konsultacji rynkowych) w późniejszym postępowaniu nie zakłóci konkurencji. W tym celu Zamawiający w szczególności przekazuje pozostałym wykonawcom istotne informacje, które przekazał lub uzyskał w związku z zaangażowaniem wykonawcy lub tego podmiotu w przygotowanie postępowania, oraz wyznacza odpowiedni termin na złożenie ofert.

Odpowiedź:

Zgodnie z art. 85 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 2019 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, „Wykonawca zaangażowany w przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia podlega wykluczeniu z tego postępowania wyłącznie w przypadku, gdy spowodowane tym zaangażowaniem zakłócenie konkurencji nie może być wyeliminowane w inny sposób niż przez wykluczenie wykonawcy z udziału w tym postępowaniu. Przed wykluczeniem wykonawcy zamawiający zapewnia temu wykonawcy możliwość udowodnienia, że jego zaangażowanie w przygotowanie postępowania o udzielenie zamówienia nie zakłóci konkurencji”.

Jednocześnie należy wskazać, że Zamawiający prowadząc wstępne konsultacje rynkowe podejmuje wszelkie kroki, aby nie dopuścić do zakłócenia konkurencji spowodowanego zaangażowaniem Wykonawcy w przygotowanie postępowania tj. udziałem Wykonawcy w prowadzonych konsultacjach rynkowych. Przede wszystkim informacja o wstępnych konsultacjach rynkowych oraz o ich przedmiocie zamieszczana jest na stronie internetowej Zamawiającego, do której mają dostęp wszyscy potencjalni Wykonawcy. Ponadto, Zamawiający na etapie postępowania o udzielenie zamówienia zamieszcza informację

o przeprowadzeniu wstępnych konsultacji rynkowych w ogłoszeniu o zamówieniu, natomiast w SWZ przekazuje link do strony internetowej Zamawiającego, na której zamieszczone są wszelkie informacje i dokumenty z przeprowadzonych konsultacji. Zatem wszyscy Wykonawcy ubiegający się o udzielenie zamówienia mają jednakowy dostęp do informacji oraz dokumentów, jak również do końcowych wniosków, które pojawiły się w ramach prowadzonych konsultacji.

Niezależnie od powyższego, należy podkreślić, że Zamawiający na etapie wstępnych konsultacji rynkowych nie przekazał i nie zamierza przekazywać Wykonawcom żadnych informacji w zakresie treści przyjętych w toku postępowania warunków udziału w postępowaniu, kryteriów oceny ofert jak również warunków umowy, w tym w szczególności wysokości i rodzaju kar umownych, które będą stosowane w przypadku naruszenia warunków umowy przez Wykonawcę.

Kroki podjęte przez Zamawiającego w naturalny sposób wyrównują szanse Wykonawców w dostępie do zamówienia, jak również eliminują możliwość wystąpienia zakłócenia konkurencji.

Wykonawcy bowiem nie wiedzą i nie będą wiedzieć przed publikacją ogłoszenia o zamówieniu i SWZ:

- jakie zdolności techniczne i zawodowe oraz sytuacja ekonomiczna i zawodowa umożliwią skuteczne ubieganie się o udzielenie zamówienia,
- jakie będą zasady uzyskania punktów w ramach przyjętych przez Zamawiającego kryteriów oceny ofert,
- jakie ryzyka zawarte będą w treści umowy, które de facto wpływają na ukształtowanie oferty zaoferowanej przez Wykonawcę w tym ceny.

Ww. stan faktyczny uniemożliwia Wykonawcy uczestniczącemu we wstępnych konsultacjach rynkowych wcześniejsze przygotowanie się do złożenia oferty, w tym ustalenia ceny ofertowej. Równocześnie informacja o wstępnych konsultacjach rynkowych, ich przedmiocie oraz wszelkie informacje i dokumenty powstałe w toku przeprowadzonych konsultacji mają zgodnie z art. 84 ust. 2 i 4 ustawy Pzp charakter publiczny – dostępny dla Wykonawców w toku postępowania.

Z uwagi na powyższe nie sposób uznać że udział Wykonawcy we wstępnych konsultacjach rynkowych naruszy zasady: równego traktowania wykonawców i przejrzystości na etapie prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Z UPOWAŻNIENIA ZAMAWIAJĄCEGO

Magdalena Makowska
WYDZIAŁ ADMINISTRACYJNO-GOSPODARCZY
p.o. KIEROWNIK

