**Do wiadomości publicznej**

*Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługi społeczne i inne szczególne usługi w trybie art. 138o ustawy Pzp pn. Świadczenie usług całodobowej ochrony dla Biura Rzecznika Praw Dziecka*

**Wyjaśnienia treści Ogłoszenia- SIWZ**

Działając na podstawie rozdz. VIII ust. 1 Ogłoszenia o zamówieniu- SIWZ, Zamawiający przekazuje odpowiedzi na następujące pytania Wykonawców:

**Pytanie nr 1**

Bardzo prosimy o możliwość wzięcia udziału w postępowaniu, Państwo wykluczają możliwość wzięcia  usług podwykonawstwa zgodnie z artykułem poniżej prosimy o zmianę zapisów w SIWZ oraz o przesuniecie terminu składania ofert.

Art. 7. zam. publ

*Zasady przygotowania i przeprowadzenia postępowania*

1.

Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości.

1a.

Zamawiający, w zakresie określonym w Porozumieniu Światowej Organizacji Handlu w sprawie zamówień rządowych i w innych umowach międzynarodowych, których stroną jest Unia Europejska, zapewnia wykonawcom z państw-stron tego porozumienia i wykonawcom z państw-stron tych umów oraz robotom budowlanym, dostawom i usługom pochodzącym z tych państw, traktowanie nie mniej korzystne niż traktowanie wykonawców pochodzących z Unii Europejskiej oraz robót budowlanych, dostaw i usług pochodzących z Unii Europejskiej.

2.

Czynności związane z przygotowaniem oraz przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia wykonują osoby zapewniające bezstronność i obiektywizm.

Jak wynika z dyrektywy Parlamentu Europejskiego i Rady 2014/24/UE z dnia 26 lutego 2014 r. w sprawie zamówień publicznych, uchylającej dyrektywę 2004/18/WE: *Instytucje zamawiające zapewniają równe i niedyskryminacyjne traktowanie wykonawców oraz działają w sposób przejrzysty i proporcjonalny. Zamówień nie organizuje się w sposób mający na celu wyłączenie zamówienia z zakresu zastosowania niniejszej dyrektywy lub sztuczne zawężanie konkurencji. Uznaje się, że konkurencja została sztucznie zawężona, gdy zamówienie zostaje zorganizowane z zamiarem nieuzasadnionego działania na korzyść lub niekorzyść niektórych wykonawców* (art. 18 ust. 1 dyrektywy). *Specyfikacje techniczne zapewniają równy dostęp wykonawców do postępowania o udzielenie zamówienia i nie tworzą nieuzasadnionych przeszkód dla otwarcia zamówienia publicznego na konkurencję* (art. 42 ust. 2 dyrektywy). Dyrektywa 2014/24/UE została implementowana do polskiego porządku prawnego ustawą z dnia 22 czerwca 2016 r. o zmianie ustawy – Prawo zamówień publicznych oraz niektórych innych ustaw. Nadaje ona zasadzie proporcjonalności zawartej w art. 7 p.z.p. rangę ogólnej zasady postępowania. Zgodnie ze znowelizowanym art. 7 p.z.p. *zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości.* Jak wynika z orzecznictwa Trybunału Sprawiedliwości UE, zasada proporcjonalności oznacza, że zamawiający ma obowiązek wyważenia proporcji pomiędzy koniecznością zapewnienia rękojmi należytego wykonania zamówienia a interesem potencjalnych wykonawców zainteresowanych udziałem w przetargu. Przykładowo w wyroku z 23 grudnia 2009 r. w sprawie *Serrantoni Srl i Consorzio stabile edili Scrl przeciwko Comune di Milano* (C-376/08), Trybunał Sprawiedliwości wskazał, że przy określaniu, jacy wykonawcy nie mogą wziąć udziału w postępowaniu, niezbędne jest zachowanie zasady proporcjonalności. Ograniczanie konkurencji gwarantowanej w Traktacie ustanawiającym Wspólnotę Europejską jest dopuszczalne tylko w stopniu jak najmniejszym i jedynie niezbędnym dla osiągnięcia celów. Opisane przez zamawiającego warunki udziału w postępowaniu muszą być zatem uzasadnione wartością zamówienia, charakterystyką, zakresem, stopniem złożoności lub warunkami realizacji zamówienia. Nie powinny ograniczać dostępu do zamówienia wykonawcom dającym rękojmię należytego jego wykonania. Z kolei w wyroku Trybunału Sprawiedliwości z 16 września 1999 r., C-414/97 *Komisja Wspólnot Europejskich v. Królestwo Hiszpanii* podkreślono, że określenie „proporcjonalny” należy rozumieć jako „zachowujący właściwą proporcję”. Zamawiający jest zobowiązany zachować niezbędną równowagę (proporcję) miedzy interesem polegającym na uzyskaniu rękojmi należytego wykonania zamówienia a interesem potencjalnych wykonawców, których nie można przez wprowadzenie nadmiernych wymagań z góry eliminować z udziału w postępowaniu. Podobnie w polskim orzecznictwie sądowym przyjmuje się, że stawiane przez zamawiającego wymagania powinny być adekwatne do uzyskania zamierzonego celu. Zasadę tę wyjaśnił Naczelny Sąd Administracyjny w wyroku z 24 listopada 2016 r., II GSK 1127/15: *Warunki udziału w postępowaniu winny być formułowane w sposób odpowiadający co do wielkości, charakteru, złożoności oraz rodzajowi przedmiotu zamówienia, objętego postępowaniem. Powinny one opierać się na obiektywnych, weryfikowalnych przesłankach, tak aby do postępowania dopuszczony był każdy wykonawca zdolny do wykonania zamówienia. Zamawiający może ustalać określone standardy, jeśli tylko nie ograniczają one uczciwej konkurencji, czyli muszą być możliwe do spełnienia przez przeciętnego wykonawcę. Nieuprawnione jest wymaganie, aby zamawiający zrezygnował z ochrony własnych interesów w postaci rękojmi należytego wykonania zamówienia nadmiernie obniżając wymagania w celu umożliwienia ubiegania się o zamówienie wykonawcom nie posiadającym doświadczenia w realizacji przedsięwzięć o skali porównywalnej do przedmiotu zamówienia*. Jak wynika z powyższego, warunki przetargowe winny podlegać ocenie pod kątem spełnienia kryterium adekwatności. Z jednej strony nieuzasadnione jest oczekiwanie od zamawiającego, że będzie nadmiernie obniżał wymagania, aby umożliwić ubieganie się o zamówienie wykonawcom nieposiadającym odpowiedniego doświadczenia. Jednocześnie zamawiający ma obowiązek ustalić takie standardy, które są możliwe do spełnienia przez przeciętnego wykonawcę i nie ograniczają uczciwej konkurencji.

**Odpowiedź nr 1**

Zamawiający prowadzi przedmiotowe postępowanie na podstawie art. 138o ustawy Pzp, na warunkach opisanych w Ogłoszeniu o zamówieniu. Zamawiający nie dopuszcza udziału podwykonawców, co nie wyklucza wspólnego ubiegania się Wykonawców o uzyskanie zamówienia, przy zachowaniu opisanych w Ogłoszeniu o zamówieniu udziału w postępowaniu warunków udziału w postępowaniu. Wskazane warunki określone zostały adekwatnie do przedmiotu zamówienia z zachowaniem zasad równego traktowania i konkurencji, przejrzystości i proporcjonalności oraz stosownie do przedmiotu zamówienia, w sposób zapewniający udział w postępowaniu Wykonawców posiadających wymagane prawem kompetencje oraz zdolność finansową i doświadczenie warunkujące wykonanie zamówienia zgodnie koniecznymi standardami.

Zamawiający nie przewiduje zmian w opisanym zakresie i nie przedłuża terminu składania ofert.