



ZARZĄD DRÓG MIEJSKICH

ul. Chmielna 120, 00-801 Warszawa, tel. 22 55 89 000, faks 22 620 06 08
kancelaria@zdm.waw.pl, www.zdm.waw.pl, www.facebook.pl/zdm.warszawa

Warszawa, dnia 2019 -10- 07

ZDM/DPZ/1897 /19/ZZ
ZDM – DPZ.3411. 586 .2019.MMA

Dot. postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na:
„Pobieranie opłat za postój w strefie płatnego parkowania niestrzeżonego z wykorzystaniem kanałów/platform mobilnych”.

Numer postępowania ZDM/UM/DZP/91/PN/78/19

Miasto Stołeczne Warszawa – Zarząd Dróg Miejskich na podstawie art. 38 ust. 1 pkt 3) oraz ust. 4 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2019, poz. 1843) odpowiada na pytania Wykonawców oraz dokonuje zmiany treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia poprzez skorygowanie warunku opisanego w punkcie 7.2.2.1 SIWZ, doprecyzowanie zapisu wzoru umowy oraz zmianę terminu składania i otwarcia ofert.

Pytanie 1

Zamawiający w punkcie 7.2.2.1. SIWZ wskazał, że *Wykonawca w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie wykonał (w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonuje) jedną usługę polegającą na pobieraniu opłat z wykorzystaniem platform mobilnych w ilości co najmniej 2 500 000 transakcji rocznie, przy czym zakres świadczonej usługi MUSI obejmować pobranie opłaty oraz zdalną weryfikację faktu wniesienia płatności lub dokonania zakupu. UWAGA: warunek dotyczy składania oferty na jedną część. W przypadku składania oferty na dwie części Wykonawca musi spełnić powyższy warunek odrębnie dla każdej z części.*

Jednocześnie zgodnie z treścią Rozdziału V SIWZ, tj. Opis Przedmiotu Zamówienia („OPZ”) Zamawiający wskazał, że *Przedmiot zamówienia dla każdej z części dotyczy pobierania opłat w ramach puli 1.65 mln (jeden milion sześćset pięćdziesiąt tysięcy) transakcji w ciągu każdego roku trwania umowy, na każdą część, przy czym jedna transakcja równa się jednemu „biletowi za postój” lub inaczej pojedynczej opłacie.*

Z powyższego wynika, że warunek Zamawiającego, określony w punkcie 7.2.2.1. SIWZ jest **nieproporcjonalny i wygórowany** w stosunku do przedmiotu zamówienia w danej jego części.

Zgodnie z art. 22 ust. 1a ustawy Pzp Zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu oraz wymagane od wykonawców środki dowodowe w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiające ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako minimalne poziomy zdolności.

Niniejszym przepisem ustawodawca ogranicza swobodę zamawiającego w kształtowaniu warunków udziału, z uwagi na fakt, że każdy warunek prowadzi do ograniczenia dostępu do udziału w postępowaniu oraz do ograniczenia konkurencji. Ograniczenia takie są dopuszczalne jedynie **wyjątkowo** (z uwagi na fakt, że jednak jako nadrzędne zasady systemu zamówień publicznych przyjęto zasady zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców – art. 7 ust. 1 ustawy Pzp), wyłącznie w przypadku, gdy jest to **uzasadnione koniecznością oceny zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia**.

Zatem przy ocenie proporcjonalności warunków udziału w postępowaniu oraz dowodów na ich spełnienie należy brać pod uwagę rodzaj zamówienia, jego przedmiot, zakres i wartość, sposób wykonania i sposób płatności przewidziany w projekcie umowy, a nie interesy zamawiającego. Proporcjonalność warunków do przedmiotu zamówienia oznacza **ich wartościową lub terminową** adekwatność do zamawianego przedmiotu.

Jak wskazuje się w orzecznictwie istotne jest przede wszystkim **niezawyżanie warunków**, gdyż każdy z nich ogranicza wykonawcom dostęp do zamówień publicznych. Jak stwierdziła KIO w uchwale z dnia z dnia 5 czerwca 2018 r. (KIO/KD 2018): *zasada proporcjonalności oznacza, iż opisane przez zamawiającego warunki udziału w postępowaniu muszą być uzasadnione wartością zamówienia, charakterystyką, zakresem, stopniem złożoności lub warunkami realizacji zamówienia. Przy ocenie proporcjonalności istotne znaczenie mają okoliczności obiektywne, a nie postrzeganie przedmiotu zamówienia przez pryzmat interesu zamawiającego w szybkim i „dającym lepsze gwarancje” przeprowadzeniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. W ramach dokonywania oceny czynności zamawiającego pod kątem zachowania zasady proporcjonalności należy zatem brać pod uwagę takie okoliczności jak przydatność (warunek przydatności) i niezbędność (warunek niezbędności) zastosowanych ograniczeń - do osiągnięcia celów postawionych przez zamawiającego. Ewentualne ograniczenia konkurencyjności postępowania muszą być zastosowane jedynie w takim stopniu, w jakim jest to niezbędne do osiągnięcia celów postawionych przez zamawiającego. Zastosowane środki w ogóle muszą pozwalać na osiągnięcie tych celów, przy czym należy wziąć pod uwagę wymóg, aby cele określone przez zamawiającego były istotniejsze niż skutki zastosowania środków ograniczających konkurencję.*

W orzecznictwie Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości określenie „proporcjonalny” używane jest w znaczeniu „zachowujący właściwą proporcję”. W wyroku z dnia 16 września 1999 roku, C-414/97, Komisja Wspólnot Europejskich v. Królestwo Hiszpanii, ETS wskazał, że ocena czy podjęte środki są zgodne z TWE, wymaga tzw. testu proporcjonalności polegającego na wykazaniu czy podjęte działania są **adekwatne i konieczne do osiągnięcia wybranego celu**.

Tym samym zamawiający nie może żądać od potencjalnych wykonawców spełniania warunków w stopniu większym, niż jest to niezbędne do prawidłowego wykonania przedmiotu zamówienia. Warunki udziału w postępowaniu nie mogą bowiem w drodze nadmiernych wymagań z góry eliminować z udziału w postępowaniu niektórych wykonawców.

W orzecznictwie podkreśla się również, że proporcjonalność warunków udziału w postępowaniu do przedmiotu zamówienia oznacza, że zamawiający dobierając i określając te warunki powinien się ograniczyć **do wymagań minimalnych, gwarantujących jednakże osiągnięcie pełnych celów prowadzonego postępowania, zaś ich opis należy uzależnić od rodzaju zamówienia, stopnia jego złożoności i rozmiaru, zakresu wiadomości i umiejętności specjalnych** (tak m.in. wyrok KIO z 12 listopada 2013 r., KIO 2516/13; także wyrok KIO z dnia 24 maja 2019 r., KIO 857/19).

Biorąc pod uwagę przytoczone powyżej orzecznictwo oraz wymagania Zamawiającego, wymaganie od wykonawców biorących udział w Postępowaniu, doświadczenia – w ostatnich

3 latach - w zakresie świadczenia usługi polegającej na pobieraniu opłat z wykorzystaniem platform mobilnych w ilości **co najmniej 2 500 000 transakcji rocznie dla jednej części zamówienia**, podczas, gdy zgodnie z OPZ wykonawca – w danej części zamówienia będzie pobierał opłaty w puli **1 650 000 transakcji rocznie, jest wymaganiem znacznie wygórowanym**, naruszającym **art. 22 ust. 1a ustawy Pzp** oraz **art. 7 ust. 1 ustawy Pzp**.

Powyższe potwierdza również fakt, iż w **poprzednim postępowaniu** prowadzonym przez Zamawiającego na identyczną usługę, tj. DPZ/116/PN/105/18, która miała być realizowana przez okres jednego roku, powyższy warunek musieli spełniać wykonawcy, którzy składali ofertę na całość tego zamówienia, które obecnie jest podzielone na 3 części.

Z uwagi na przytoczone powyżej argumenty, Wykonawca **wnosi o dokonanie zmiany warunku udziału w Postępowaniu, o którym mowa w punkcie 7.2.2.1. SIWZ** na warunek proporcjonalny, odpowiadający przedmiotowi zamówienia w danej części, tj. o dokonanie zmiany w następujący sposób: *Wykonawca w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie wykonał (w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonuje) usługę polegającą na pobieraniu opłat z wykorzystaniem platform mobilnych w ilości co najmniej 850 000,00 transakcji rocznie, przy czym zakres świadczonej usługi MUSI obejmować pobranie opłaty oraz zdalną weryfikację faktu wniesienia płatności lub dokonania zakupu. UWAGA: warunek dotyczy składania oferty na jedną część. W przypadku składania oferty na dwie części Wykonawca musi spełnić powyższy warunek odrębnie dla każdej z części.*

Jednocześnie Wykonawca zwraca uwagę na postanowienia punktu 11.6 oraz 11.7 SIWZ dotyczące zmiany terminu składania ofert. Dokonanie zmiany niniejszego warunku, stanowi zmianę istotną, w świetle art. 12a ust. 2 ustawy Pzp, **co zawsze wpływa na wydłużenie czasu niezbędnego do składania ofert.**

Odpowiedź

W odpowiedzi na pytanie oraz w nawiązaniu do pisma Zamawiającego zamieszczonego dnia 04.10.2019r. doprecyzowującego warunek opisany w punkcie 7.2.2.1 SIWZ, Zamawiający informuje, że obniża wymaganie odnośnie ilości transakcji rocznie. Warunek zostanie skorygowany w powyższym zakresie.

Pytanie 2

Wnosimy o wyjaśnienie przez Zamawiającego w jaki sposób należy rozumieć sformułowanie „*wykazania się posiadaniem doświadczenia w realizacji **jednej usługi***”, o której mowa w punkcie 7.2.2.1. SIWZ (chodzi o sformułowanie „*jednej usługi*”).

Odpowiedź

Powyższe zostało zmienione pismem zamieszczonym przez Zamawiającego dnia 4.10.2019r.

Pytanie 3

Zamawiający w punkcie 7.2.2.2. ppkt 3) SIWZ wskazał, że wykonawca powinien posiadać osoby w postaci pracowników wsparcia technicznego posiadających co najmniej 3 lata doświadczenia na stanowisku telefonicznego wsparcia klienta usług mobilnych.

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie co należy rozumieć przez pojęcie „usług mobilnych” mając na uwadze fakt, że rolą tych osób w zamówieniu objętym niniejszym Postępowaniem, będzie „**obsługa klienta zdalnego**” (postanowienia wiersza 4 tabeli załącznika nr 3 do SIWZ).

Odpowiedź

Zamawiający wyjaśnia, że przez usługę mobilną należy rozumieć usługę realizowaną za pośrednictwem elektronicznych urządzeń mobilnych, a obsługą klienta zdalnego jest obsługa, rozumiana m.in. jako wsparcie techniczne, obsługa reklamacji, informacja o usłudze, klienta (konsumenta, użytkownika) korzystającego z usługi mobilnej.

Pytanie 4

Zamawiający w punkcie 5.1.1. SIWZ wskazał, że zamówienie objęte niniejszym Postępowaniem będzie realizowane: **po zawarciu umowy, nie wcześniej niż 1.12.2019 r.**

Natomiast w § 4 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy („**Wzór Umowy**”) wskazano, że rozpoczęcie świadczenia usługi nastąpi od dnia **01.12.2019 r.**

Wnosimy o dokonanie **zmiany powyższych postanowień Wzoru Umowy** w celu zapewnienia **zgodności z postanowieniami SIWZ**, zwłaszcza mając na uwadze fakt, że nierozpoczęcie świadczenia usługi w terminie, jest obwarowane wysoką karą umowną, która liczona jest za każdy dzień opóźnienia w wykonywaniu usługi (§ 10 ust. 1 pkt 1) Wzoru Umowy).

Odpowiedź

Zamawiający wymaga, aby zamówienie zostało zrealizowane:

rozpoczęcie: **po zawarciu umowy, nie wcześniej niż 01.12.2019 r.**

zakończenie: **31.12.2021r.**

Zapisy wzoru umowy zostaną dostosowane do zapisów SIWZ.

Pytanie 5

Zamawiający w § 5 ust. 9 Wzoru Umowy wskazuje, że *Rozliczenie wynagrodzenia Wykonawcy nastąpi do wysokości środków ustalonych w rocznych planach finansowych Zamawiającego na lata, w których będzie realizowana przedmiotowa umowa.*

Zgodnie z § 4 ust. 1 Wzoru Umowy, umowa będzie realizowana w okresie rocznym lub do wyczerpania środków na wynagrodzenie, o których mowa w § 5 ust. 2 Wzoru Umowy.

Mając na uwadze powyższe wnosimy o dokonanie **zmiany postanowień § 5 ust. 9 Wzoru Umowy**, poprzez ich dostosowanie do postanowień **§ 4 ust. 1 oraz § 5 ust. 2 Wzoru Umowy.**

Odpowiedź

Par. 4 ust. 1 pkt 2 odnosi się do całościowej kwoty jaką Zamawiający przeznaczył na sfinansowanie zamówienia w całym okresie obowiązywania umowy wskazanej w par. 5 ust. 2.

Par. 5 ust. 9 odnosi się do rozliczenia rocznego wynagrodzenia Wykonawcy, które nastąpi do wysokości środków ustalonych w rocznych planach finansowych Zamawiającego na dany rok, przy czym wysokość tych środków może ulec przesunięciu w trakcie trwania umowy.

Wskazane zapisy nie są sprzeczne dlatego Zamawiający pozostawia je bez zmian.

Pytanie 6

Zamawiający w § 14 ust. 1 pkt 1), 7) i 8) Wzoru Umowy przewidział okoliczności i warunki zmiany umowy, tj. *zgodnie z art. 144 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp Zamawiający przewiduje zmiany zawartej umowy w przypadkach zaistnienia następujących okoliczności:*

- (i) *pkt 1) ograniczenia środków budżetowych przeznaczonych na realizację zamówienia - zmianę umowy w zakresie wartości wynagrodzenia lub terminu realizacji zamówienia;*
- (ii) *pkt 7) zmiany w zapisach aktów prawnych, mających wpływ na umowę - zmianę umowy w zakresie wymagań systemu oraz terminów realizacji Przedmiotu Zamówienia o czas konieczny dla wprowadzenia zmian w systemie;*

(iii) pkt 8) *gdy istnieje możliwość zastosowania nowszych i korzystniejszych dla Zamawiającego rozwiązań technologicznych lub technicznych, niż te istniejące w chwili podpisania umowy - zmianę umowy w zakresie wymagań systemu oraz terminu realizacji Przedmiotu Zamówienia.*

Ad ppkt 1)

Zgodnie z art. 29 ust. 1 ustawy Pzp *Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Z niniejszym przepisem wiąże się to, że wykonawca składający w ofertę w postępowaniu musi mieć wiedzę co do tego, jaką faktycznie część zamówienia będzie mógł zrealizować i otrzymać za nie odpowiednio wynagrodzenie.*

Dlatego też Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści SIWZ poprzez jej zmianę i wskazanie maksymalnego poziomu ograniczenia środków budżetowych przeznaczonych na realizację zamówienia, gdyż powyższa informacja ma istotny wpływ na wycenę oferty i prawidłowe szacowanie ryzyk związanych z niniejszym Postępowaniem.

Ad ppkt 7) i 8)

Wskazane przez Zamawiającego okoliczności mogą w zdecydowany sposób wpływać na zmianę wynagrodzenia wykonawców. Przykładowo w zakresie pkt 8), jeżeli Zamawiający będzie wymagał zastosowania nowszych i korzystniejszych dla Zamawiającego rozwiązań technologicznych lub technicznych, to powyższe żądanie może powodować znaczący wzrost kosztów realizacji zamówienia, np. na skutek konieczności wprowadzenia nowych rozwiązań przykładowo w kanałach mobilnych płatności (np. w aplikacjach).

Dlatego też Wykonawca wnosi o wyjaśnienie treści SIWZ poprzez jej zmianę i wskazanie, że zmiany wywołane okolicznościami, o których mowa w ppkt 7) i 8) mogą również powodować zmianę umowy w zakresie wartości wynagrodzenia.

Odpowiedź

Zamawiający podtrzymuje zapisy SIWZ w tym zakresie.

Pytanie 7

Zamawiający w punkcie 1.5 Opisu Przedmiotu Zamówienia wskazuje, że *Każda zmiana statusu postoj (rozpoczęcie, zakończenie) musi zostać potwierdzona zwrotną wiadomością SMS lub nieznikającym (logowanym) powiadomieniem w aplikacji Użytkownika.*

Wykonawca zwraca się z prośbą o wyjaśnienie co należy rozumieć przez pojęcie „nieznikającym (logowanym) powiadomieniem w aplikacji Użytkownika” oraz wskazanie przykładu.

Odpowiedź

Przez nieznikające (logowane) powiadomienie, należy rozumieć powiadomienie, które nie znika, a które może być usunięte z ekranu urządzenia mobilnego w wyniku jednoznacznej akcji użytkownika. Logowane oznacza, że fakt jego wyświetlenia (dostarczenia) do użytkownika ma być rejestrowany w aplikacji. Przykładem takiego powiadomienia są wiadomości w aplikacji. Przykładem powiadomienia nieznikającego i logowanego jest również wiadomość e-mail.

W odpowiedzi na powyższe pytania Zamawiający zmienia treść Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia poprzez skorygowanie warunku opisanego w punkcie 7.2.2.1 SIWZ, doprecyzowanie zapisu we wzorze umowy oraz zmianę terminu składania i otwarcia ofert..

Punkt 7.2.2.1 otrzymuje brzmienie:

„Wykonawca w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie wykonał (w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonuje) **usługę lub usługi polegające na pobieraniu opłat z wykorzystaniem platform mobilnych w ilości łącznej co najmniej 2 000 000 transakcji rocznie, przy czym zakres świadczonych usług MUSI obejmować pobranie opłaty oraz zdalną weryfikację faktu wniesienia płatności lub dokonania zakupu.**

UWAGA:

W przypadku składania oferty na dwie części Wykonawca musi wykazać, że wykonał (w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonuje) usługę lub usługi polegające na pobieraniu opłat z wykorzystaniem platform mobilnych w ilości łącznej co najmniej 4 000 000 transakcji rocznie, przy czym zakres świadczonej usługi MUSI obejmować pobranie opłaty oraz zdalną weryfikację faktu wniesienia płatności lub dokonania zakupu.”

§ 4 ust. 1 pkt 1) wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

„1) rozpoczęcie świadczenia usług, o których mowa w §1: **po zawarciu umowy, nie wcześniej niż 01.12.2019r.**”

W wyniku zmiany treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, Zamawiający przedłuża termin składania i otwarcia ofert zgodnie z art. 38 ust 6 Pzp.

Nowy termin składania i otwarcia ofert:

Termin składania ofert: 14.10.2019 r. godz. 10:00

Termin otwarcia ofert: 14.10.2019 r. godz. 11:00

Rozdział I SIWZ pkt 8.12., 13.1., 15.1. otrzymują nowe brzmienie:

„8.12. Ofertę należy umieścić w zamkniętym opakowaniu, uniemożliwiającym odczytanie zawartości bez uszkodzenia tego opakowania. Opakowanie winno być oznaczone nazwą (firmą) i adresem Wykonawcy, zaadresowane na adres Zarząd Dróg Miejskich ul. Chmielna 120, 00-801 Warszawa oraz opisane **Oferta na „Pobieranie opłat za postój w strefie płatnego parkowania niestrzeżonego z wykorzystaniem kanałów/platform mobilnych”.**

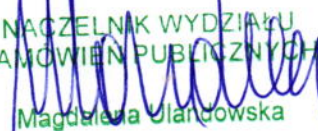
Nr postępowania ZDM/UM/DZP/91/PN/78/19. Nie otwierać przed dniem 14.10.2019r. do godz. 11:00”

„13.1. Oferty powinny być złożone w siedzibie Zamawiającego w Warszawie przy ul. Chmielnej 120, Kancelaria, **w terminie do dnia 14.10.2019r. do godziny 10:00.**”

„15.1. Otwarcie ofert nastąpi w siedzibie Zamawiającego przy ul. Chmielnej 120, w Warszawie, **w sali nr 311 w dniu 14.10.2019r., o godz. 11:00.**”

W wyniku zmiany treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia, Zamawiający dokona zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu zgodnie z art. 38 ust. 4a pkt 1 Pzp.

Zgodnie z art. 12a ust 3 Pzp niezwłocznie po zamieszczeniu zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych, Zamawiający zamieszcza informacje o zmianach na stronie internetowej.


NACZELNIK WYDZIAŁU
ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
Magdalena Ulanowska