



**Powiat Wrocławski**  
z siedzibą władz  
**50-440 Wrocław, ul. Kościuszki 131**

tel. / fax + 48 / 71 / 72 21 700 e-mail: [starostwo@powiatwroclawski.pl](mailto:starostwo@powiatwroclawski.pl) fax + 48 / 71 / 72 2 1 706

Wrocław, dnia 16 stycznia 2012 r.

Numer sprawy: SP.ZP.272.1.2012

**INFORMACJA O ZAPYTANIACH I WYJAŚNIENIACH  
DOTYCZĄCYCH TREŚCI SPECYFIKACJI ISTOTNYCH WARUNKÓW ZAMÓWIENIA CZ.III**

**Zamawiający – Powiat Wrocławski reprezentowany przez Zarząd Powiatu Wrocławskiego, informuje**, że w dniu 13.01.2012 r. wpłynęły kolejne zapytania dotyczące treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na prowadzenie obsługi prawnej Powiatu Wrocławskiego.

Stosownie do art. 38 ust. 1 pkt. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 ze zm.) wyjaśniamy:

**Pytanie 1:**

Czy w przypadku wykazania przez Wykonawcę, że dysponuje osobą zdolną do wykonania zamówienia tj. radcą prawnym z dwuletnim stażem zawodowym, to czy ta osoba powinna wykonywać osobiście zamówienie, czy może być to inny pracownik kancelarii będący również radcą prawnym, ale z krótszym stażem zawodowym? Ewentualnie czy istnieje możliwość wykonywania usługi przemiennie przez dwie osoby - radców prawnych, w tym jednego z krótszym stażem pracy niż dwa lata?

**Odpowiedź:**

Zamawiający nie dopuszcza możliwości świadczenia usługi przez osobę będącą radcą prawnym lub adwokatem, nie posiadającym 2-letniego stażu w zawodzie.

**Pytanie 2:**

Pytanie dotyczy następującego fragmentu SIWZ, "W celu potwierdzenia, że Wykonawca posiada niezbędną wiedzę i doświadczenie, do oferty należy dołączyć wykaz wykonanych usług w zakresie niezbędnym do wykazania spełnienia warunku wiedzy i doświadczenia, tj. min. 1 usługę obsługi prawnej na rzecz jednostki samorządu terytorialnego polegającej na zastępstwie procesowym oraz nieprocesowym w okresie ostatnich 3 latach przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie. Wykonawca winien wykazać, że ww. usługi zostały wykonane należyście. Do wykazu należy załączyć dokumenty potwierdzające należyte wykonanie wykazanych usług (np. referencje, protokoły odbioru, faktury). Wzór wykazu stanowi zał. Nr 5 do SIWZ." Proszę o wyjaśnienie, czy warunek ten spełnia osoba fizyczna, która przed rozpoczęciem działalności gospodarczej, świadczyła na podstawie zlecenia usługi prawne dla jednostki samorządu terytorialnego.

**Odpowiedź:**

Zamawiający uzna doświadczenie Wykonawcy, który w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, świadczył min. 1 usługę obsługi prawnej na rzecz jednostki samorządu terytorialnego polegającej na zastępstwie procesowym oraz nieprocesowym, nawet jeżeli Wykonawca realizował zlecenie jako osoba fizyczna, przed rozpoczęciem działalności gospodarczej.

**Pytanie 3:**

Drugie pytanie dotyczy następującego fragmentu SIWZ "3) W celu potwierdzenia, że Wykonawca dysponuje osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, do oferty należy dołączyć wykaz osób, które będą uczestniczyć w realizacji zamówienia (zał. Nr 6 do SIWZ) i posiadających kwalifikacje niezbędne do wykonania zamówienia, tj.

a) min. jednego radcę prawnego z ważnymi uprawnieniami radcy prawnego, tj. posiadającym wpis na listę radców prawnych, o której mowa w ustawie z dnia 6 lipca 1982 r. o radcach prawnych (Dz. U. z 2002 r. Nr 123, poz.1065 ze zm.), **z co najmniej 2 letnim stażem w zawodzie**. Proszę o wyjaśnienie postawionego w SIWZ warunku "co najmniej 2 letni staż w zawodzie". W oparciu o jakie kryteria oceny Zamawiający doszedł do wniosku, że radca prawny musi legitymować się dwuletnim

stażem.

W jaki sposób i czym Zamawiający uzasadnia postawiony radcy prawnemu warunek uczestnictwa w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w postaci 2 letniego stażu w zawodzie. W konsekwencji dlaczego nie 12 miesięcy stażu lub 3 miesiące stażu lub 3 lata stażu.

**Odpowiedź:**

Warunki udziału w postępowaniu określone zostały przez ustawodawcę w art. 22 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Pzp), w sposób ogólny, mający zastosowanie do wszystkich zamówień publicznych.

Tymczasem każde postępowanie o zamówienie publiczne różni się od siebie choćby pod względem przedmiotu zamówienia, jego zakresu, wartości, stawianych wymagań, stopnia złożoności itd.

W postępowaniu o zamówienie publiczne konieczna jest zatem konkretyzacja przez Zamawiającego warunków udziału, o których mowa w art. 22 ust. 1 ustawy. Konkretyzacja ta dokonuje się poprzez dokonanie w ogłoszeniu o zamówieniu i SIWZ opisu sposobu dokonywania oceny spełniania warunków. Innymi słowy, opis sposobu oceny spełniania warunków stanowią kryteria oceny, jakimi zamawiający będzie się kierował przy ocenie spełniania warunków udziału w postępowaniu. W przeciwieństwie do warunków udziału, ich opis określony jest przez Zamawiającego.

Należy przytoczyć wyrok SO w Poznaniu z dnia 31 marca 2006 r., sygn. akt II Ca 168/06, w którym stwierdzono, iż „Słusznie zauważa pełnomocnik Zamawiającego w odpowiedzi na skargę, iż z treści przepisu art. 22 ust. 1 Pzp można wyinterpretować normę prawną, której uszczegółowienie jest możliwe dopiero w zestawieniu z treścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Jeżeli bowiem ustawodawca przewiduje możliwość wzięcia udziału w przetargu tylko tym podmiotom, które posiadają uprawnienia do wykonania zamówienia, posiadają w tym zakresie niezbędną wiedzę oraz znajdują się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie takiego zamówienia, to istotny dla interpretacji tego przepisu jest charakter zamówienia. Dopiero odniesienie wymogów zamawiającego związanych z konkretnym zamówieniem umożliwia prawidłowe ustalenie, czy podmiot składający ofertę spełnia warunki wskazane w treści ww. przepisu. Oczywiście zatem jest, iż sposób oceny oferentów będzie inny przy różnych typach zamówienia, co z kolei wyklucza możliwość stosowania automatycznie tych samych kryteriów w toku każdego postępowania.” W kolejnym wyroku z dnia 5 października 2005 r. sygn. akt V Ca 1021/05 Sąd Okręgowy stwierdził, iż: „co do wymagań odnośnie potencjału technicznego wykonawcy w zakresie sprzętu i liczby pracowników o określonych kwalifikacjach i doświadczeniu. Miały one na celu zagwarantowanie terminowości i jakości prac. Nie istnieje nadto przepis zakazujący zawierania takich warunków w SIWZ.

Art. 22 ust. 1 pkt 2 Pzp stanowi jedynie, że o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy posiadają niezbędną wiedzę i doświadczenie oraz potencjał techniczny, a także dysponują osobami zdolnymi do wykonania zamówienia. Przepis ten nie wprowadza więc zakazu określenia przez Zamawiającego w SIWZ minimum wymaganego potencjału technicznego i ludzkiego. (...) W ocenie Sądu Okręgowego żądanie Zamawiającego sprowadza się do przedstawienia wyżej wymienionej informacji, a sprecyzowanie liczby i rodzaju urządzeń oraz liczby pracowników niezbędnych do wykonania zamówienia nie jest sprzeczne z powoływanym wyżej przepisem”.

Opis warunków powinien być dokonywany przez pryzmat celu, jakiemu ma on służyć, a więc zapewnieniu wyboru Wykonawcy, który daje rękojmię należytego wykonania przedmiotu udzielanego zamówienia. Nie można dokonywać zatem opisu warunków w sposób, który wykracza poza realizację tego celu. Przykładowo, za niedopuszczalne należy uznać badanie wiedzy wykonawcy, która w żaden sposób nie jest przydatna do realizacji przedmiotu zamówienia. Opis oceny spełniania warunków powinien być sformułowany w sposób obiektywny podyktowany specyfiką zamówienia, jego zakresem, stopniem złożoności.

Ponadto, opis powinien być adekwatny do osiągnięcia celu, a więc wyboru Wykonawcy dającego rękojmię należytego wykonania przedmiotu zamówienia. Dokonany przez Zamawiającego opis powinien wskazywać, iż Wykonawcy niespełniający kryteriów podmiotowych nie dają rękojmi możliwości realizacji zamówienia publicznego.

Zamawiający nie jest zobowiązany do opisu wszystkich warunków określonych w art. 22 ust. 1 ustawy, a jedynie tych, które uważa za niezbędne z punktu widzenia zapewnienia prawidłowości wykonania zamówienia publicznego. Powyższe potwierdza art. 26 ust. 2a ustawy, który wskazuje, iż Wykonawca zobowiązany jest wykazać spełnianie warunków udziału w postępowaniu tylko i wyłącznie na żądanie zamawiającego i w zakresie przez niego wskazanym. Z kolei w myśl rozporządzenia w sprawie rodzajów dokumentów zamawiający żąda dokumentów w postępowaniach powyżej progów unijnych na potwierdzenie spełniania warunków z art. 22 ust. 1 tylko i wyłącznie w zakresie, w jakim dokonywany jest opis sposobu oceny spełniania warunków udziału.

A zatem mając na uwadze powyższe rozważania, należy uznać, iż zamawiający zobowiązany jest do opisu sposobu dokonania oceny warunków udziału w postępowaniu określonych w art. 22 ust. 1 ustawy, ale jedynie tych, które uważa za niezbędne dla zagwarantowania rzetelnego wykonania zamówienia.

(-) *Wicestarosta  
Jerzy Fitek*