Znak sprawy: XIV/264/**3/**18 Warszawa, 2018-04-19

**INFORMACJA O ZAPYTANIU DO TREŚCI SIWZ I ODPOWIEDZI NA ZAPYTANIE WRAZ Z INFORMACJĄ O ZMIANIE TREŚCI SIWZ
I ZMIANIE OGŁOSZENIA**

**Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r., zwanej dalej „ustawą Pzp”, pod nazwą: „Usługa wsparcia serwisowego oraz asysty technicznej dla platformy pamięci masowych i sieci SAN Repozytorium Cyfrowego Biblioteki Narodowej”**

**I.** Biblioteka Narodowa, jako Zamawiający w ww. postępowaniu, informuje, że w dniu
2018-04-18 do Zamawiającego wpłynęło zapytanie dot. treści SIWZ. Na podstawie art. 38
ust. 1 pkt 3, ust. 2 i ust. 4 ustawy Pzp Zamawiający przekazuje treść zapytania oraz udziela
na nie odpowiedzi i dokonuje nw. zmian treści SIWZ.

**Pytanie:**

Zamawiający w Rozdziale V ust. 3 pkt 3 lit. a SIWZ postawił następujące wymaganie w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej:

„*Dla spełnienia warunku posiadania* ***zdolności technicznej lub zawodowej******Wykonawca zobowiązany jest wykazać, że****:*

1. *w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał lub wykonuje należycie co najmniej dwie usługi, każdą przez co najmniej 12 miesięcy i każdą o wartości zrealizowanej usługi w wysokości co najmniej 250 000,00 zł netto w skali jednego roku, polegające na wsparciu serwisowym oraz asyście technicznej dla platformy pamięci masowych i sieci SAN opartych co najmniej o urządzenia firmy Hitachi oraz Cisco*,”

Tak skonstruowany wymóg może być odczytywany w sposób następujący: wymagane jest wykazanie co najmniej dwóch usług w ramach których świadczony był zarówno serwis platformy pamięci masowych Hitachi jak i serwis przełączników SAN Cisco, przy zachowaniu wymaganych parametrów długości (12 miesięcy) i wartości (250.000 zł) serwisu.

Stwierdzić należy, że podstawowym elementem przedmiotu zamówienia jest serwis platformy pamięci masowych. Jest to niezwykle rozwinięty technologicznie i wielkościowo serwis urządzeń pozwalających na zaawansowane działanie w zakresie zarządzania danymi. Świadczenia w zakresie urządzeń sieci SAN są bardzo drobnym elementem przedmiotu zamówienia, mających charakter poboczny/akcesoryjny i nie wpływający w żaden istotny sposób na podstawę zamówienia (serwis storage). W związku z wymaganiem posiadania przez Wykonawcę doświadczenia w serwisowaniu platformy pamięci masowej i sieci SAN pragniemy zauważyć że stosowaną powszechnie na rynku praktyką jest rozdzielanie zakupy pamięci masowej od sieci SAN. Nie jest to co do zasady żaden wymóg funkcjonalny – łącznie obu serwisów w jedną całość.  Wynika to także z faktu, że producenci pamięci masowych nie produkują przełączników sieci SAN a producenci przełączników sieci SAN (głowni producenci to BROCADE i Cisco) nie produkują z kolei pamięci masowych. Należy przy tym dodać, że przełączniki SAN firmy Cisco nie są powszechnie stosowanym rozwiązaniem i niezwykle trudne jest znalezienie postępowania, w którym łączono serwis pamięci masowych z serwisem urządzeń SAN firmy Cisco. Co ważne samo Cisco obecnie nie rozwija już tej linii i koncentruje się na innych rozwiązaniach typu konwergentnego. Nie istnieje w ocenie Wykonawcy żadna uzasadniona potrzeba aby wymagać tym samym tego rodzaju doświadczenia w zakresie urządzeń sieci SAN, w szczególności mając na uwadze tak niewielkie ich znaczenie w kontekście przedmiotowego zamówienia jako całości.

Co do braku łączenia zakupów sprzętu i serwisów w zakresie pamięci masowych i urządzeń SAN
w ramach jednego postępowania najlepszym potwierdzeniem tego faktu jest sama Biblioteka Narodowa, która w dwóch ostatnich postępowaniach na zakup sprzętu (Znak sprawy XIV/264/8/16 Dostawa wraz z montażem macierzy dyskowej dla Biblioteki Narodowej w Warszawie / Znak sprawy XIV/264/16/17 Dostawa sprzętu IT dla Biblioteki Narodowej w Warszawie na potrzeby projektu „e-usługa OMNIS”) zakupiła jedynie pamięci masowe bez przełączników SAN.  Wydaje się, że spełnienie wymagań postawionych przez Zamawiającego może nie być możliwe, w szczególności biorąc pod uwagę rynek polski.

Tak postawiony przez Zamawiającego wymóg narusza ponadto art. 22 ust. 1b pkt 3 w zw. z art. 22 ust. 1a w zw. z art. 22d ust. 1 w zw. z art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych  (dalej „upzp”) poprzez postawienie warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej lub zawodowej w sposób nieproporcjonalny do przedmiotu zamówienia i niedający wykonawcom możliwości faktycznego spełnienia tychże warunków, a co za tym idzie w sposób naruszający zasadę równego traktowania i uczciwej konkurencji. Zgodnie z art. 22 ust.1a upzp Zamawiający określa warunki udziału w postępowaniu oraz wymagane od wykonawców środki dowodowe w sposób proporcjonalny do przedmiotu zamówienia oraz umożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, w szczególności wyrażając je jako minimalne poziomy zdolności. W przedmiotowym przypadku opis ten nastąpił z ewidentnym naruszeniem przedmiotowego przepisu, gdyż żadne istotne okoliczności nie powodują by stawiać wymóg wykazywania przez wykonawców
w ramach doświadczenia serwisów urządzeń San firmy Cisco. Nie przemawiają za tym względy funkcjonalne, techniczne ani praktyczne. Z powodzeniem bowiem serwis taki będzie realizowany przez podmiot, który wykazuje doświadczenie w ramach skomplikowanego serwisu pamięci masowych.

Zwracamy uwagę, że w orzecznictwie wskazuje się jednolicie na konieczność respektowania wytycznych wynikających z w/w przepisów, co służy realizowaniu podstawowych zasad – uczciwej konkurencji i równego traktowania (tak. np. uchwała KIO z 23 stycznia 2014 r., sygn. akt KIO/KU/2/14). Orzecznictwo to zachowuje swą aktualność. Poza tym na konieczność przestrzegania zasady proporcjonalności, która w istotny sposób został tutaj zaburzona poprzez postawienie nieadekwatnego wymagania w zakresie serwisu SAN Cisco, zwracał uwagę wielokrotnie Europejski Trybunał Sprawiedliwości (obecnie TSUE). Przykładowo w wyroku z 23.12.2009 r. w sprawie
C-376/08 Serrantoni Srl Consorzio stabile edili Scrl v. Comune di Milano (orz. 2009, s. I-12169), wskazano, iż przy określeniu, jacy wykonawcy nie mogą wziąć udziału w postępowaniu, niezbędne jest zachowanie zasady proporcjonalności i tym samym ograniczania tego kręgu w stopniu jak najmniejszym i jedynie niezbędnym dla osiągnięcia celów.

Tym samym czy Zamawiający zaakceptuje wykazanie doświadczenia odrębnie dla sprzętu Hitachi sprzętu Cisco? Jeżeli tak, to czy Zamawiający nada następujące brzmienie wymaganiom zawartym
w Rozdziale V ust. 3 pkt 3 lit.a:

*„w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał lub wykonuje należycie co najmniej dwie usługi, każdą przez co najmniej 12 miesięcy i każdą o wartości zrealizowanej usługi w wysokości co najmniej 250 000,00 zł netto w skali jednego roku, polegające na wsparciu serwisowym dla platformy pamięci masowych opartych co najmniej o urządzenia firmy Hitachi.”*

**Odpowiedź:**

Zamawiający informuje, że uwzględniając treść zapytania, dokonuje **zmiany warunku posiadania zdolności technicznej lub zawodowej określonego w Rozdziale V ust. 3 pkt 3 litera a SIWZ, nadając mu następujące brzmienie**:

„a) w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał lub wykonuje należycie
co najmniej dwie usługi, każdą przez co najmniej 12 miesięcy i każdą o wartości zrealizowanej usługi w wysokości co najmniej 250 000,00 zł netto w skali jednego roku, polegające
na wsparciu serwisowym dla platformy pamięci masowych opartej co najmniej o urządzenia firmy Hitachi”.

Jednocześnie, w związku z ww. zmianą treści SIWZ, Zamawiający dokonuje **zmiany terminu składania ofert i terminu otwarcia ofert następująco**:

* przedłuża **termin składania ofert do dnia 2018-04-26 do godz. 12:00**,
* ustala nowy **termin otwarcia ofert na dzień 2018-04-26 o godz. 12:30**,

przy czym miejsce składania i otwarcia ofert pozostaje bez zmian.

Zamawiający wprowadza w treści SIWZ powyższe zmiany dot. terminu składania ofert
i terminu otwarcia ofert wszędzie tam, gdzie jest mowa o terminie składania ofert lub terminie otwarcia ofert.

**II.** Ponadto, w związku ze zmianą treści SIWZ, o której mowa w części I niniejszego pisma,
na podstawie art. 38 ust. 4a ustawy Pzp Zamawiający **dokonuje następujących zmian
w ogłoszeniu o zamówieniu nr 543450-N-2018 z dnia 2018-04-13**:

1. w **Sekcji III punkt III.1.3) w części „Określenie warunków”** Zamawiający dokonuje zmiany następująco:
* **zamiast:**

„Dla spełnienia warunku posiadania zdolności technicznej lub zawodowej Wykonawca zobowiązany jest wykazać, że: a) w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał lub wykonuje należycie co najmniej dwie usługi, każdą przez co najmniej
12 miesięcy i każdą o wartości zrealizowanej usługi w wysokości co najmniej
250 000,00 zł netto w skali jednego roku, polegające na wsparciu serwisowym oraz asyście technicznej dla platformy pamięci masowych i sieci SAN opartych co najmniej o urządzenia firmy Hitachi oraz Cisco, b) dysponuje odpowiednią zdolnością techniczną pozwalającą na świadczenie usługi wsparcia serwisowego i asysty technicznej wyrażającą się w tym, że Wykonawca jest autoryzowanym partnerem producenta
co najmniej w zakresie urządzeń Hitachi wymienionych w Tabeli nr 1 „Opisu Przedmiotu Zamówienia”. Wykonawca musi znajdować się na liście partnerów Hitachi, c) dysponuje przynajmniej 2 osobami zdolnymi do wykonywania przedmiotu zamówienia posiadającymi ważne certyfikaty producenta z obsługi i serwisowania urządzeń Hitachi wymienionych w Tabeli nr 1 „Opisu Przedmiotu Zamówienia” „Installing and Supporting Hitachi Virtual Storage Platform Midrange Family”,

* **powinno być:**

„Dla spełnienia warunku posiadania zdolności technicznej lub zawodowej Wykonawca zobowiązany jest wykazać, że: a) w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, wykonał lub wykonuje należycie co najmniej dwie usługi, każdą przez co najmniej
12 miesięcy i każdą o wartości zrealizowanej usługi w wysokości co najmniej 250 000,00 zł netto w skali jednego roku, polegające na wsparciu serwisowym dla platformy pamięci masowych opartej co najmniej o urządzenia firmy Hitachi, b) dysponuje odpowiednią zdolnością techniczną pozwalającą na świadczenie usługi wsparcia serwisowego i asysty technicznej wyrażającą się w tym, że Wykonawca jest autoryzowanym partnerem producenta co najmniej w zakresie urządzeń Hitachi wymienionych w Tabeli nr 1 „Opisu Przedmiotu Zamówienia”. Wykonawca musi znajdować się na liście partnerów Hitachi, c) dysponuje przynajmniej 2 osobami zdolnymi do wykonywania przedmiotu zamówienia posiadającymi ważne certyfikaty producenta z obsługi i serwisowania urządzeń Hitachi wymienionych w Tabeli nr 1 „Opisu Przedmiotu Zamówienia” „Installing and Supporting Hitachi Virtual Storage Platform Midrange Family”.

1. w **Sekcji IV punkt IV.6.2) „Termin składania ofert lub wniosków o dopuszczenie
do udziału w postępowaniu”** Zamawiający dokonuje zmiany następująco:
* **zamiast:**

„Data: 2018-04-25, godzina: 12:00”,

* **powinno być:**

„Data: 2018-04-26, godzina: 12:00”.

**III.** Zgodnie art. 38 ust. 2 i ust. 4 oraz art. 12a ust. 3 ustawy Pzp, treść zapytania Wykonawcy, bez ujawniania źródła zapytania, odpowiedź na zapytanie wraz ze zmianą treści SIWZ, o której mowa w części I niniejszego pisma, oraz zmianę ogłoszenia o zamówieniu, o której mowa
w części II niniejszego pisma, Zamawiający zamieszcza na stronie internetowej w zakładce „Zamówienia publiczne”: <http://bn.org.pl/bip/zamowienia-publiczne>.

**IV.** Zmiana treści SIWZ, o której mowa w części I niniejszego pisma, oraz zmiana ogłoszenia o zamówieniu, o której mowa w części II niniejszego pisma, jest obowiązująca i musi być uwzględniona przez Wykonawców przy sporządzaniu oferty.