

activa
LONGIN WITKOWSKI
90-146 Łódź, ul. Narutowicza 127 m.53
tel. (042) 678.21.91, fax: (042) 678.21.80
NIP: 725-146-23-66 REGON: 473239401



Łódź, 2007-11-23

Gmina Łęczyca
ul. M. Konopnickiej 14
99-100 Łęczyca
Fax: 024 3883765

Dotyczy: przetargu na zadanie pn. „Budowa Wiejskiego Centrum Kultury i Sportu w Wilczkowicach Górnych gm. Łęczyca”.

PROTEST

Na podstawie art. 180 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. Nr 19, poz. 177) składamy niniejszym protest na czynności Zamawiającego w postępowaniu o zamówienie publiczne na zadanie pn. „Budowa Wiejskiego Centrum Kultury i Sportu w Wilczkowicach Górnych gm. Łęczyca”.

Zamawiającemu zarzucam naruszenie:

1. art. 7 ust 1, art. 29 ust. 1, 2 i art. 30 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych: poprzez zamieszczenie w dniu 21.11.2007r. na stronie internetowej Zamawiającego odpowiedzi na pytania wykonawców z konkretnymi parametrami technicznymi zamawianej nawierzchni sportowej typu sztuczna trawa.
2. art. 38 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych: poprzez zamieszczenie w dniu 21.11.2007r. na stronie internetowej Zamawiającego odpowiedzi na pytania wykonawców z konkretnymi parametrami technicznymi zamawianej nawierzchni sportowej typu sztuczna trawa, co nie stanowi uszczegółowienia opisu przedmiotu zamówienia lecz jego istotną zmianę.
3. rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 maja 2006r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich dokumenty te mogą być składane (Dz. U. Nr 87, poz. 605): poprzez zamieszczenie w dniu 21.11.2007r. na stronie internetowej Zamawiającego odpowiedzi na pytania wykonawców, w której wymaga się załączenia do oferty przetargowej aprobaty technicznej ITB lub rekomendacji technicznej ITB.

Firma ACTIVA LONGIN WITKOWSKI poniosła uszczerbek prawny w rozumieniu art. 179 ust. 1, gdyż pobierając dokumenty przetargowe w postępowanie o udzieleniu zamówienia publicznego, liczy na uzyskanie zamówienia, a w tym stanie faktycznym na podstawie naruszenia ww. przepisów Pzp przez Zamawiającego uniemożliwia mu uzyskanie przedmiotowego zamówienia.

Protestujący wnosi o uwzględnienie protestu, a w przypadku udokumentowania wady prawnej w niniejszym postępowaniu unieważnienie postępowania na mocy art. 93 ust. 1 pkt. 7.

Protestujący wskazuje na sprzeczność z prawem i konieczność zmian, a szczególności wymienionych poniżej warunków określonych w dokumentacji przetargowej i wnosi o dokonanie następujących zmian:

1. Rezygnację z podanych wymagań dotyczących nawierzchni sportowej typu sztuczna trawa określonych w odpowiedziach na pytania wykonawców, które zostały zamieszczone na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 21.11.2007r. i dopuszczenie wszystkich nawierzchni sportowych typu sztuczna trawa o wysokości od 15 do 25 mm tzn. wszystkich traw stosowanych na boiskach wielofunkcyjnych, boiskach do piłki ręcznej.
2. Rezygnację z wymagania posiadania przez nawierzchnię sportową typu sztuczna trawa aprobaty technicznej ITB lub rekomendacji technicznej ITB i wprowadzenie wymagania posiadania przez oferowane nawierzchnie sportowe dokumentów, które są wymagane zgodnie z obowiązującymi przepisami.
3. Rezygnację z wymagania dołączenia do oferty przetargowej aprobaty technicznej ITB lub rekomendacji technicznej ITB oferowanej nawierzchni sportowej typu sztuczna trawa.

activa
WŁAŚCICIEL
Longin Witkowski

UZASADNIENIE

Po zapoznaniu się z udostępnionymi w dniu 21.11.2007r. na stronie internetowej Zamawiającego odpowiedziami na pytania wykonawców stwierdzam, że Zamawiający narusza ustawę Prawo zamówień publicznych ograniczając konkurencyjność postępowania poprzez bezzasadne i nielogiczne manipulowanie wymaganiami dotyczącymi zamawianej nawierzchni sportowej typu sztuczna trawa oraz zmienia warunki udziału w postępowaniu.

Parametry nawierzchni typu sztuczna trawa, jakie Zamawiający podaje w odpowiedziach nie odpowiadają żadnemu produktowi, który jest powszechnie stosowany na świecie na wszelkich boiskach wielofunkcyjnych i boiskach do piłki ręcznej, a zatem Zamawiający uniemożliwia w sposób nieuzasadniony zastosowanie innych nawierzchni sportowych typu sztuczna trawa odpowiednich na boiska wielofunkcyjne, boiska do piłki ręcznej.

Zamawiający przygotował i prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w sposób naruszający zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Zmieniony opis przedmiotu zamówienia utrudnia dostęp do zamówienia przez rzeczowo nieuzasadnione traktowanie.

Zamawiający podając w odpowiedzi konkretne parametry techniczne i wprowadzając wymóg dołączenia dokumentów potwierdzających przez oferowane nawierzchnie wymaganych parametrów, zmienia warunki udziału w postępowaniu w stosunku do zapisów pierwotnych w SIWZ.

Warto zauważyć, że podane przez Zamawiającego parametry techniczne paradoksalnie nie gwarantują najwyższej jakości zamawianej trawy sztucznej. Większość traw sztucznych posiada lepsze parametry techniczne, których Zamawiający nie określił.

Podawanie wrywkowych parametrów technicznych nawierzchni sportowej typu sztuczna trawa ogranicza konkurencyjność, a nie gwarantuje lepszych właściwości nawierzchni.

Wszyscy producenci nawierzchni sportowych typu sztuczna trawa proponują na boiska wielofunkcyjne i boiska do piłki ręcznej produkty o wysokości od 15 do 25 mm.

Podstawą produktu (nawierzchnie typu sztuczna trawa) posiadają włókna z polipropylenu, natomiast zdecydowanie lepsze właściwości gwarantują włókna z polietylenu. Istotne parametry nawierzchni typu sztuczna trawa to właściwości włókien (Dtex, grubość, skład, rodzaj mieszanki) oraz właściwości podkładu (skład, rodzaj mieszanki, ciężar).

Nie ma żadnego uzasadnienia, dla którego można by przyjąć, że na obiekcie realizowanym przez Zamawiającego nie mogą być zastosowane produkty powszechnie stosowane na całym świecie.

Nieuzasadnione jest również wymaganie dokumentów ITB (aprobata techniczna lub rekomendacja techniczna ITB).

W świetle obowiązujących przepisów zewnętrzne nawierzchnie sportowe w tym nawierzchnie sportowe typu sztuczna trawa oraz nawierzchnie poliuretanowe nie podlegają wymogowi posiadania jakichkolwiek dokumentów ITB.

Z dniem wejścia Polski do Unii Europejskiej zaczęła obowiązywać ustawa z dnia 16 kwietnia 2004r. o wyrobach budowlanych (Dz. U. Nr 92 poz. 881). Według art. 9 ust. 1 ustawy o wyrobach budowlanych aprobaty technicznej udziela się dla wyrobu budowlanego, dla którego nie ustanowiono Polskiej Normy albo wyrobu budowlanego, którego właściwości użytkowe odnoszące się do wymagań podstawowych różnią się istotnie od właściwości określonej w Polskiej Normie wyrobu, objętego mandatem udzielonym przez Komisję Europejską na opracowanie norm zharmonizowanych lub wytycznych do europejskich aprobat technicznych bądź wykazem wyrobów budowlanych nieobjętych mandatami, dla których możliwe jest ustanowienie aprobaty technicznej na wniosek jednostki organizacyjnej upoważnionej do wydawania aprobat technicznych, przy czym wykaz ten jest określony rozporządzeniem ministra właściwego ds. budownictwa, gospodarki przestrzennej i mieszkaniowej.

Nawierzchnie sportowe, w tym nawierzchnie typu sztuczna trawa oraz nawierzchnie poliuretanowe przeznaczone do stosowania na otwartych obiektach sportowych nie są objęte zakresem przedmiotowych mandatów. Z uwagi na ten fakt aprobaty techniczne na wyroby tego typu nie są w aktualnym stanie prawnym wymagane. Do chwili obecnej minister właściwy ds. budownictwa, gospodarki przestrzennej i mieszkaniowej nie skorzystał z delegacji do wydania rozporządzenia określonego w art. 9 ust. 7 ustawy o wyrobach budowlanych, czyli do określenia wykazu wyrobów budowlanych nieobjętych mandatami, dla których możliwe jest ustanowienie aprobaty technicznej na wniosek jednostki organizacyjnej upoważnionej do wydawania aprobat technicznych.

Rekomendacja techniczna jest natomiast dokumentem dobrowolnym.

Przedstawione powyżej argumenty dowodzą braku zasadności wymagania przez Zamawiającego posiadania przez nawierzchnię sportową aprobaty lub rekomendacji technicznej ITB oraz jej dołączenia do oferty przetargowej.

activa
LONGIN WITKOWSKI
90-146 Łódź, ul. Narutowicza 127 m.53
tel. (042) 678.21.91, fax: (042) 678.21.80
NIP: 725-146-23-68 REGON: 473239401

activa
WŁAŚCICIEL
Longin Witkowski

Zamawiający manipulując wymaganiami dotyczącymi nawierzchni wprowadza własne zupełnie nieuzasadnione kryteria jej wyboru.

Zastosowanie wprowadzonych przez Zamawiającego wymagań w zakresie nawierzchni sportowej uniemożliwiłoby realizację zamówienia w innych krajach Unii Europejskiej.

Producenci i wykonawcy, którzy weszli na rynek polski po zmianie prawa uwzględniając wymagania dotyczące parametrów i dokumentacji ITB zostali wyeliminowani i nie mogą uczestniczyć w postępowaniu.

Przedstawione przez Zamawiającego wymagania w zakresie parametrów technicznych oraz wymaganych dokumentów godzi w fundamentalne zasady udzielania zamówień – zasadę uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.

Ustawa zawiera wyraźny zakaz dokonywania opisu przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Zamawiający powinien dopuścić konkurencję między wykonawcami mogącymi spełnić postawione wymogi w odniesieniu do przedmiotu zamówienia bez ograniczania dostępu do zamówienia.

Dlatego bardzo istotną czynnością Zamawiającego jest dokonanie opisu przedmiotu zamówienia przez wskazanie tych jego cech, które mają dla Zamawiającego kluczowe znaczenie, jednakże katalog tych cech powinien być ze wszech miar uzasadniony.

Ponadto należy podkreślić, że już samo zaistnienie możliwości utrudnienia uczciwej konkurencji, a nie jej wystąpienie pozwala stwierdzić nieprawidłowość w opisie przedmiotu zamówienia, a tym samym sprzeczność z prawem.

Mając na uwadze treść art. 7 ust. 1 ustawy Pzp, jak i pozostałych przepisów ustawy odnoszących się do zagadnienia zasady uczciwej konkurencji można stwierdzić, że działania Zamawiającego podejmowane w toku przygotowania oraz przeprowadzenia zamówienia powinny być ukierunkowane zasadniczo na zachowanie zasady równego dostępu do zamówienia.

Rozpatrując możliwość ograniczenia uczciwej konkurencji przez dokonanie tendencyjnego opisu przedmiotu zamówienia należy mieć na względzie warunki rynku właściwego dla danego zamówienia.

W przypadku niedopuszczenia do przetargu innych nawierzchni niż opisane poprzez konkretne parametry techniczne, Zamawiający ograniczy konkurencyjność postępowania stawiając w uprzywilejowanej pozycji firmę, która posiada taką nawierzchnię.

Wymaganie konkretnej nawierzchni o podanych parametrach technicznych i posiadanych dokumentach nie jest w jakimkolwiek stopniu uzasadnione czynnikami obiektywnymi.

Przedstawione stanowisko jest zgodne z orzecznictwem zespołu arbitrów. Nawierzchni sportowej nie wolno opisywać za pomocą parametrów mechanicznych, które spełnia tylko jedna nawierzchnia. Jest to istotne ograniczenie konkurencyjności postępowania. Wyrok zespołu arbitrów z dnia 15 grudnia 2006r. – sygn. akt UZP/ZO/0-2926/06.

W ocenie protestującego wprowadzenie przez Zamawiającego wymagań dotyczących parametrów technicznych oraz posiadanych dokumentów nie jest w jakimkolwiek stopniu uzasadnione.

Wykonanie zamówienia przy zastosowaniu innych materiałów w równym stopniu gwarantuje zachowanie wszelkich parametrów użytkowych i funkcjonalnych i nie wprowadza jakiegokolwiek zagrożenia dla prawidłowego wykonania zamówienia.

Regulacje prawne wyrażone art. 29 ust.2 ustawy Pzp nakładają wyraźny obowiązek na Zamawiającego by przedmiotem zamówienia nie opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Zapis ten służy realizacji ustawowych zasad uczciwej konkurencji, a co za tym idzie równego dostępu do zamówienia wyrażonych w art. 7 ust. 1 ustawy Pzp. Przywołany artykuł brzmi: „Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzieleniu zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców” i należy go pojmować jako pewnego rodzaju klauzulę generalną, z której wynika konieczność przestrzegania zasady konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Ochrona tych dwóch zasad leży w interesie nie tylko ubiegających się o zamówienia wykonawców lecz również w interesie publicznym, a realizacja ich niewątpliwie stanowi też swoistą gwarancję przejrzystości i kontroli wydatków publicznych.

Można uznać, że zasady z art. 7 ust. 1 ustawy Pzp przenikają się w postępowaniu, gdyż nie można przecież mówić o konkurencyjnym postępowaniu, w którym nie ma równego traktowania wykonawcy.

Realizacja samych zasad przejawia się oczywiście w czynnościach, jakie Zamawiający podejmuje w postępowaniu.

activa
LONGIN WITKOWSKI
90-146 Łódź, ul. Narutowicza 127 m.53
tel. (042) 678.21.91, fax: (042) 678.21.80
NIP: 725-146-23-68 REGON: 473239401

activa
WŁAŚCICIEL
Longin Witkowski

Do najbardziej istotnych możemy zaliczyć czynność opisu przedmiotu zamówienia, konstruowanie treści SIWZ. Niejednokrotnie na tym etapie wykonanych czynności występują sytuacje „patologiczne” dla systemu zamówień.

Mając na uwadze taką treść art. 7 ust.1 ustawy Pzp jak i pozostałych przepisów ustawy odnoszących się do zagadnienia zasady uczciwej konkurencji można stwierdzić, że działania Zamawiającego podejmowane w toku przygotowania oraz jego przeprowadzenia powinny być ukierunkowane zasadniczo w następujących obszarach:

- nie ograniczania konkurencji,
- nie utrudniania konkurencji,
- zapewnienia konkurencji.

Biorąc pod uwagę zapis art. 29 ust. 2 ustawy Pzp, zgodnie z którym przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję, wystarczy do stwierdzenia faktu nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia, a tym samym sprzeczności z prawem, jedynie zaistnienia możliwości utrudniania uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych zapisów, niekoniecznie zaś realnego uniemożliwienia takiej konkurencji.

Zamawiający powinien unikać wszelkich sformułowań lub parametrów, które by wskazywał na konkretny wyrób albo na konkretnego wykonawcę.

Nie można mówić o zachowaniu uczciwej konkurencji w sytuacji, gdy przedmiot zamówienia określony jest w skazujący na konkretny produkt, przy czym produkt ten nie musi być nazwany przez zamawiającego, wystarczy, że wymogi i parametry dla przedmiotu zamówienia są tak opisane, aby je spełnić należy dostarczyć konkretny produkt.

Celem takiej regulacji jest zwiększenie efektywności wydatkowania środków publicznych oraz zapobieżenie dwóm niekorzystnym zjawiskom: zмовie Zamawiającego z producentem i preferowaniu dystrybutorów konkretnego producenta

Niniejszy protest jest uzasadniony interesem prawnym protestującego, gdyż interes prawny protestującego został naruszony.
Protest złożony został w terminie.

Z poważaniem

Longin Witkowski

activa
WŁAŚCICIEL

Longin Witkowski

Załącznik:

- Zaświadczenie o wpisie do ewidencji działalności gospodarczej – potwierdzone za zgodność z oryginałem.

activa
LONGIN WITKOWSKI
90-146 Łódź, ul. Narutowicza 127 m.53
tel. (042) 678.21.91, fax: (042) 678.21.80
NIP: 725-146-23-68 REGON: 473239401