



G Ł Ó W N Y
I N S T Y T U T
G Ó R N I C T W A

- **Dane teleadresowe:** Plac Gwarków 1, 40-166 Katowice
telefon: 032 258 16 31÷9, fax: 032 259 65 33, e-mail: gig@gig.eu, www.gig.eu
- **Rachunek bankowy:** Bank Pekao S.A. O/Katowice
nr 65 1240 4227 1111 0000 4841 8133
- **Regon:** 000023461 **NIP:** 6340126016 **KRS:** 0000090660
Główny Instytut Górnictwa jest płatnikiem VAT

Oznaczenie sprawy: FZ-1/4222/MKO/14

Katowice, dn. 13.11.2014 r.

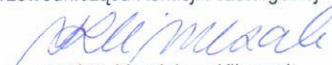
Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia wyższej niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych **na dostawę, wdrożenie, powdrożeniowe wsparcie techniczne oraz instruktaż stanowiskowy dla następujących rozwiązań sieciowych:**

- **przełączniki sieciowe;**
- **podzespoły i akcesoria sieciowe;**
- **urządzenia sieci bezprzewodowej;**
- **oprogramowania do zarządzania siecią.**

W związku z prowadzonym postępowaniem, w oparciu o Art.38 ust. 1 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29.01.2004 roku, w dniu 10.10.2014 wpłynęło do nas pismo, którego treść została zamieszczona w załączniku nr 1.

W związku z powyższym zgodnie z Art. 38 ust. 4 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2013 r., poz. 907, 984,1047,1473) Główny Instytut Górnictwa informuje, że zostały wprowadzone zmiany w treści SIWZ. W związku z korektą treści SIWZ Zamawiający przedłuża termin składania ofert na **dzień 09.12.2014 na godzinę 10:00. Otwarcie ofert nastąpi w dniu 09.12.2014 o godz. 11:00** w Głównym Instytucie Górnictwa, Plac Gwarków 1, 40 - 166 Katowice, Gmach Dyrekcji, Dział Handlowy (FZ-1) pokój 226.

Przewodnicząca Komisji Przetargowej


mgr inż. Magdalena Klimczak

Główny Instytut Górnictwa
Plac Gwarków 1
40 - 166 Katowice
Faks: (32) 259 22 05
m.wallenburg@gig.eu
makolczyk@gig.eu

Informacja o niezgodnej z przepisami ustawy PZP czynności podjętej przez Zamawiającego

Dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: „na dostawę, wdrożenie oraz instruktaż stanowiskowy dla następujących rozwiązań sieciowych:

- przelączniki sieciowe;
- podzespoły i akcesoria sieciowe;
- urządzenia sieci bezprzewodowej;
- oprogramowania do zarządzania siecią” nr postępowania: FZ-1/4222/MKO/14

Zwracamy się do Państwa z niniejszą informacją:

W związku z wymogiem postawionego przez Zamawiającego w SIWZ:

„Wszystkie urządzenia i podzespoły, muszą być zakupione w autoryzowanym kanale sprzedaży producenta i objęte gwarancją producenta zawartą w cenie urządzenia i świadczoną przez sieć serwisową producenta.

Sprzęt musi być fabrycznie nowy i nie może pochodzić z dostawy do realizacji projektu u innego klienta w Polsce lub Unii Europejskiej.

Urządzenia i ich wszystkie podzespoły muszą być dostarczone w stanie wolnym od wad technicznych, prawnych

i formalnych zwłaszcza w zakresie licencji i uprawnień do aktualizacji oprogramowania systemowego wraz

z zainstalowanym oprogramowaniem systemowym i wymaganymi licencjami.

Zamawiający zastrzega sobie prawo, aby każdorazowo na 7 dni przed dostarczeniem sprzętu, zażądać przesłania numerów fabrycznych sprzętu i oświadczenia producenta na podstawie numerów seryjnych, że oferowany sprzęt jest nowy i pochodzi z legalnego kanału dystrybucyjnego producenta i nie został wcześniej zarejestrowany przez żadnego innego klienta w bazie klientów producenta sprzętu. Jeśli sprzęt nie spełnia tych warunków Zamawiający nie odbierze sprzętu i zastrzega sobie prawo do natychmiastowego odstąpienia od umowy z winy Wykonawcy.”

Oraz

„. Oświadczamy, że urządzenia i wszystkie podzespoły:

- *zostaną zakupione w autoryzowanym kanale sprzedaży producenta i objęte gwarancją producenta zawartą w cenie urządzenia i świadczoną przez sieć serwisową producenta*

”

oraz

”

§ 10. OŚWIADCZENIE WYKONAWCY

Oświadczamy, że oferowany „przedmiot umowy” jest fabrycznie nowy, pochodzi z legalnego źródła oraz został zakupiony w autoryzowanym kanale sprzedaży producenta

”

I dalsze tego typu stwierdzenia.

W związku z w/w zapisem informujemy Zamawiającego, że prawnym regulującym w Polsce sposób udzielania zamówień publicznych oraz prawa i obowiązki stron biorących udział w tych postępowaniach jest Prawo Zamówień Publicznych. Ustawa ta powstała w zgodzie z rozporządzeniami i dyrektywami Parlamentu Europejskiego i określa zasady i tryb udzielania zamówień publicznych, środki ochrony prawnej, kontrolę udzielania zamówień publicznych oraz organy właściwe w sprawach uregulowanych w ustawie. Podstawowe dokumenty Unii Europejskiej regulujące kwestię udzielania zamówień publicznych to Dyrektywa 2004/18/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dn. 31.03.2004 r. w sprawie koordynacji procedur udzielania zamówień publicznych na roboty budowlane, dostawy i usługi, Dyrektywa 2004/17/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dn. 31.03.2004 r. koordynująca procedury udzielania zamówień przez podmioty działające w sektorach gospodarki wodnej, energetyki, transportu i usług pocztowych oraz dyrektywa 2007/66/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 11.12.2007 r. zmieniająca dyrektywy Rady 89/665/EWG w zakresie poprawy skuteczności procedur odwoławczych w dziedzinie udzielania zamówień publicznych. Podstawowe zasady udzielania zamówień publicznych

1. Zakaz dyskryminacji dostawców lub wykonawców ze względu na kraj ich pochodzenia.
2. Obowiązek informowania o zamiarze udzielenia zamówienia poprzez publikację ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Wspólnoty Europejskiej.
3. Nakaz równego traktowania wszystkich uczestników postępowania.
4. Przejrzystość postępowania wyrażająca się w obowiązku informowania przez zamawiającego o następujących decyzjach podjętych przez niego w danym postępowaniu: odrzuceniu oferty, wykluczeniu wykonawcy, udzieleniu zamówienia.
5. Wybór oferty najkorzystniejszej (najniższa cena lub oferta najkorzystniejsza ekonomicznie).
6. Możliwość zaskarżenia decyzji zamawiających przez dostawców lub wykonawców.

W związku z powyższym informacje przekazane do wiadomości firm pragnących uczestniczyć w postępowaniu, a dotyczące konieczności zaproponowania sprzętu z oficjalnych/autoryzowanych kanałów dystrybucyjnych producenta jest **bezprawne**. Jeżeli więc dostarczony sprzęt objęty będzie wymaganymi warunkami gwarancji przez Wykonawcę Zamawiający nie ma prawa wskazywać na miejsce jego zakupu. Prosimy zatem o zmianę obecnego stanowiska Państwa wyrażonego SIWZ oraz potwierdzenia, że dopuszczają Państwo sprzęt zakupiony nie tylko poprzez oficjalny/autoryzowany kanał sprzedaży lecz przez legalny kanał sprzedaży jeśli będzie objęty wymaganą przez Państwa gwarancją w Polsce.

Jednocześnie informujemy, że producent sprzętu tak jak i przedstawiciel (m.in. dystrybutor) producenta nie jest stroną w przedmiotowym postępowaniu a Zamawiający może żądać dokumentów tylko i wyłącznie od Wykonawcy. Zgodnie bowiem z art. 2 pkt 11 ustawy Pzp, wykonawca to osoba fizyczna, osoba prawna albo jednostka organizacyjna nieposiadająca osobowości prawnej, która ubiega się o udzielenie zamówienia publicznego, złożyła ofertę lub zawarła umowę w sprawie zamówienia publicznego. Ponadto należy zaznaczyć, iż **taki zapis w znaczny sposób ogranicza uczciwą konkurencję, gdyż w praktyce polega to na tym, iż to producent bądź jego przedstawiciel, decyduje o tym, któremu wykonawcy taką deklarację wystawi, a któremu nie.**

Powyższe zapisy naruszają przepisy art. 7 ust. 1 ustawy Pzp poprzez *przygotowanie postępowania o udzielenie* zamówienia publicznego w sposób nie zapewniający uczciwej konkurencji oraz równego traktowania Wykonawców, naruszają również art. 22 ust. 2 ustawy Pzp poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w sposób utrudniający uczciwą konkurencję oraz art. 29 ust. 1 i 2 ustawy Pzp poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję.

Żądanie oświadczeń od producenta bądź jego przedstawiciela w bardzo znaczny sposób zawęży możliwość złożenia ważnej oferty, a wręcz uniemożliwia, gdyż w praktyce polega to na tym, iż to producent lub jego przedstawiciel, decyduje o tym, któremu wykonawcy takie oświadczenie wystawi, a któremu nie.

Taka treść SIWZ jest niezgodna z przepisami ustawy Pzp. Ogranicza bowiem uczciwą konkurencję uczestników postępowania o udzielenie zamówienia publicznego oraz równe ich traktowanie, bowiem eliminuje i dyskryminuje wykonawców, którzy nie są preferowanym przedstawicielem producenta bądź jego przedstawiciela i nie otrzyma od niego odpowiednich oświadczeń i dokumentów. **Wszystkie dokumenty, których w chwili obecnej żąda Zamawiający nie są ogólnie dostępne.**

Potwierdzeniem tego faktu jest możliwość oferowania urządzeń przez nie autoryzowanych partnerów producenta, którzy nie mają możliwości otrzymania wymaganych pism od producenta wymaganego rozwiązania, ponieważ nie są jego autoryzowanym partnerem i nie łączy go z producentem żadna umowa – wyroki KIO opisane poniżej.

Za nie zasadne należy uznać również wymóg posiadania przez Wykonawcę autoryzacji partnera producenta oferowanych urządzeń. Przywołane postanowienie umowne ma charakter dyskryminacyjny i nieuzasadniony realnymi potrzebami Zamawiającego, bowiem dla prawidłowego i profesjonalnego wykonania przedmiotowego zamówienia powyższy wymóg nie ma znaczenia. Zgodnie z uchwałą Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 2 kwietnia 2010 r. (sygn.. KIO/KD 22/10), zgodnie z którą „W opinii Izby nie budzi żadnych wątpliwości, iż zapis użyty w pkt 3 SIWZ "Opis zamówienia", w części "wymogi obsługowo-eksploatacyjne" o treści: "Wykonawca powinien być producentem lub wyznaczonym przez producenta przedstawicielem występującym w jego imieniu" stanowi naruszenie zasad uczciwej konkurencji - dyskryminację bezpośrednią - podmiotów, które nie są producentami lub wyznaczonymi przez producenta przedstawicielami występującymi w imieniu producentów i zawęży krąg podmiotów które mogłyby wziąć udział w ww. postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. (...) Zawarcie w SIWZ ww. zapisu przez Zamawiającego w oczywisty sposób przeczy fundamentalnej zasadzie obiektywizmu i równego traktowania wszystkich podmiotów ubiegających się o zamówienie publicznego. Potwierdzeniem tego stanu rzeczy jest również późniejszy wyrok Krajowej Izby Odwoławczej - UZP z 2012-05-08 (Sygnatura: KIO/UZP 801/12)

W związku z powyższym Wykonawca wnosi o dokonanie zmian w SIWZ i opisie przedmiotu zamówienia. Zmiana treści SIWZ i opisu przedmiotu zamówienia umożliwi przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób zapewniający przestrzeganie zasady uczciwej konkurencji uczestników oraz równe ich traktowanie, w konsekwencji będzie pozostawała w zgodzie z przepisami ustawy Pzp.

Z poważaniem,

Do wiadomości:
- Prezesa UZP