

Zamawiający:
**Wojewódzki Inspektorat
Ochrony Środowiska w Poznaniu**
ul. Czarna Rola 4
61-625 Poznań
faks 61 8270522

Wykonawca:

Dot.: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na: „Świadczenie usług telefonicznych i przesyłu danych”

INFORMACJA O NIEZGODNEJ Z PRZEPISAMI USTAWY CZYNNOŚCI ZAMAWIAJĄCEGO

W imieniu spółki NETIA S.A. w trybie art. 181 ustawy - Prawo Zamówień Publicznych, zgłaszamy Państwu fakt podjęcia czynności niezgodnej z przepisami ustawy poprzez wyznaczenie terminu wykonania zamówienia od 01 kwietnia 2012 r., co stanowi rażące naruszenie przepisów Art. 7 ust. 1 Ustawy.

UZASADNIENIE

Zamawiający w treści SIWZ określił termin uruchomienia usługi od 1 maja 2012r. W pierwszej kolejności należy zauważyć, iż termin rozpoczęcia świadczenia usług poprzez wskazanie na konkretną datę kalendarzową w istotny sposób narusza wyrażoną w art. 29 ust. 2 ustawy Pzp zasadę uczciwej konkurencji. Wskazania konkretnej kalendarzowej daty rozpoczęcia realizacji umowy, bez wiedzy uczestników postępowania na temat faktycznego terminu zakończenia postępowania i tym samym bez wiedzy na temat terminu podpisania umowy, jest, zdaniem Wykonawcy, niedopuszczalne. Takie działanie Zamawiającego pozbawia wykonawców wiedzy na temat okresu, jakim będą dysponować na przygotowanie się do rozpoczęcia świadczenia usług (nie jest znany termin podpisania umowy). Działanie to naraża wykonawców na ryzyko zapłaty odszkodowania (ewentualnych kar umownych) wskutek zbyt krótkiego czasu na wykonanie czynności związanych z uruchomieniem usług. Argumentację taką podziela również Krajowa Izba

Odwoławcza min. w wyrokach dotyczących analogicznych sytuacji sygn. akt: KIO/UZP 707/08 oraz KIO/1756/10.

Wykonawca zwraca również uwagę, iż termin ten, zakładając nawet sprawne przeprowadzenie postępowania jest stanowczo zbyt krótki i rażąco narusza zasadę wyrażoną w art. 7. ust. 1 Ustawy w taki sposób, że stawia w uprzywilejowanej pozycji podmiot, który obecnie świadczy dla Zamawiającego usługi podobne bądź identyczne z tymi objętymi niniejszym postępowaniem.

Niezmiernie istotnym czynnikiem, który powinien zostać uwzględniony przez Zamawiającego w czasie ustalania warunków postępowania przetargowego jest uwzględnienie technicznych reżimów budowy łączy telekomunikacyjnych. Ustalając nieosiągalny dla większości potencjalnych wykonawców termin realizacji umowy / rozpoczęcia świadczenia usług Zamawiający uniemożliwia przeprowadzenie postępowania przy zachowaniu zasad uczciwej konkurencji. Działając w powyższy sposób Zamawiający, naruszając przepisy Ustawy zgadza się na zawarcie umowy ze z góry upatrzonym wykonawcą.

Budowa łączy telekomunikacyjnych jest procesem czasochłonnym. W przypadku dobudowy łączy kablowych muszą być brane pod uwagę także takie czynniki jak warunki atmosferyczne czy ukształtowanie terenu oraz czynniki proceduralne.

Zamawiający nie uwzględnia również czasu na uzyskanie z UKE pozwoleń na użytkowania pasma częstotliwości. Termin ten jest niemożliwy do dotrzymania dla Wykonawcy, który nie świadczył dotychczas usług w tej lokalizacji. Jedyńm, więc, wykonawcą, który będzie mógł dotrzymać terminu wskazanego w SIWZ będzie dotychczasowy dostawca usług.

Z dotychczasowej praktyki wynika, że rozpoczęcie świadczenia usług dla abonentów na warunkach wyżej opisanych następuje w terminie 45 dni od dnia podpisania umowy. Zatem przedstawienie przez Zamawiającego warunku rozpoczęcia świadczenia usług w terminie wskazanym w SIWZ powoduje, iż większość wykonawców nie będzie mogło złożyć swojej oferty, a zawężenie grona potencjalnych wykonawców odbędzie się ze szkodą dla Zamawiającego, który ograniczając konkurencję zmniejsza swoje szanse na optymalizację wykorzystania środków budżetowych na realizację przedmiotu zamówienia.

Należy zwrócić uwagę na fakt, że kwestia ustalania realnych terminów wykonania zamówienia była przedmiotem wyroku Zespołu Arbitrów UZP z dnia 27.02.2006 roku (znak: UZP/ZO/0-533/06 – źródło: LEX nr 181920). Teza ww. wyroku brzmi: Określenie terminu rozpoczęcia realizacji usług powinno uwzględniać skalę przedsięwzięcia oraz uwarunkowania techniczne i organizacyjne świadczenia usługi. Zbyt krótki termin nie może stanowić bariery uniemożliwiającej złożenie oferty konkurencyjnej wobec dotychczasowego wykonawcy, ponieważ stanowiłoby to naruszenie art. 7 ust. 1 ustawy - Prawo zamówień publicznych. Okolicznością mającą szczególne znaczenie jest to, iż ww. wyrok wydany został w sprawie dotyczącej zamówienia, którego przedmiotem były usługi telekomunikacyjne. W sprawie cytowanej powyżej przeprowadzona została przez Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych kontrola udzielanego zamówienia. Stwierdzono wady polegające na niewłaściwym wyznaczeniu terminu realizacji zamówienia. Postępowanie obarczone wadą unieważniono. Rozpatrując odwołanie arbitrzy szczegółowo rozważali kwestię odpowiedniego terminu wykonania zamówienia, posiłkowali się również opinią Urzędu Komunikacji Elektronicznej. Przeprowadzona analiza doprowadziła do konkluzji, że termin rozpoczęcia realizacji usług jest istotnym elementem postępowania, nie może być dowolny, a jak wskazuje stan faktyczny cytowanego orzeczenia, niewłaściwe określenie tegoż terminu może prowadzić do unieważnienia postępowania.

W ocenie . nieuwzględnienie powyższych zarzutów oraz brak modyfikacji SIWZ w wyżej omówionym zakresie stwarza ryzyko unieważnienia umowy zawartej w efekcie tak wadliwego postępowania.

W związku z powyżej przytoczonymi faktami, Wykonawca wnosi o zmianę treści SIWZ poprzez ustalenie realnego, nie krótszego niż 45 dni terminu rozpoczęcia świadczenia usług liczonego od dnia podpisania umowy oraz zmianę terminu składania ofert na dzień 20 kwietnia 2012r.