

Symax Jacek Lubisz ul. Bochothnica 28 24-150 Nałęczów
Nałęczów 22.01.2009

Dom Pomocy Społecznej „Betania” al. Kraśnicka 223, 20-718 Lublin

PROTEST
wobec czynności Zamawiającego
Dotyczący postępowania:
NA DOSTAWĘ RÓŻNYCH ARTYKUŁÓW
SPOŻYWCZYCH ORAZ PIECZYWA DLA DOMU POMOCY SPOŁECZNEJ
„BETANIA”

Na podstawie art.180 ust.1 i 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień Publicznych z późniejszymi zmianami, wnoszę protest na czynności Zamawiającego polegające na:

- 1.opisaniu przedmiotu zamówienia w sposób niezgodny z art. 29 i 30 ustawy Pzp**
- 2.Wprowadzenie we wzór umowy będący integralną częścią Specyfikacji istotnych warunków zamówienia postanowień które w istotny sposób naruszają interes prawny Wykonawców mających w swojej ofercie produkty o żądanej przez Zamawiającego jakości lecz nieco innej gramaturze.**
- 2.Uniemożliwienie złożenia ważnej oferty poprzez udzielenie odpowiedzi wykluczającej zmianę gramatury w dostawach ananasa , a co w rezultacie prowadzi do złożenia oferty na produkt nieistniejący.**
- 3.Modyfikację siwz poprzez istotną zmianę opisu przedmiotu zamówienia dokonaną za pośrednictwem udzielonych wyjaśnień bez przedłużenia terminu składania ofert.**

W związku z powyższym zarzucam Zamawiającemu naruszenie :

- 1 art. 7 ust.1 poprzez prowadzenie postępowania w sposób preferujący Wykonawców, którzy mają w swojej ofercie produkty o gramaturach dokładnie wskazanych przez Zamawiającego przy czym nie dopuszczenie żadnej zmiany gramatury gdzie Zamawiający w żaden sposób nie wykazał, iż jest to mu niezbędne w procesie technologicznym przygotowywania posiłków.**
- 2 art.7 ust.1 poprzez prowadzenie postępowania w sposób preferujący Wykonawców, mających w ofercie marki produktów wymienione w Siwz bez sprawdzenia czy na rynku nie istnieją produkty o podobnych właściwościach a produkowanych przez innych Producentów o nieco odmiennej gramaturze.**
- 3 art. 29 oraz art.30 poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób niezgodny z przywołanymi artykułami oraz poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób nadmiernie uciążliwy dla wykonawców.**

W wyniku powyższych czynności Zamawiającego interes prawny Symax Jacek Lubisz może doznać uszczerbku którego wyrazem jest uniemożliwienie złożenia oferty w postępowaniu. Gdyby Zamawiający prawidłowo opisał przedmiot zamówienia oraz dopuścił drobne różnice

w gramaturach produktów Protestujący miałby szansę na złożenie korzystnej oferty w postępowaniu a tym samym miałby szansę na uzyskanie korzystnego dla siebie zamówienia.

Wobec powyższego Protestujący żąda :

- 1 uwzględnienia protestu**
- 2 dokonania prawidłowego opisu przedmiotu zamówienia**
- 3 dopuszczenia drobnych różnic w gramaturach oferowanych produktów przy zachowaniu odpowiedniej jakości.**
- 4. Dopuszczenia zmiany gramatur produktów do istniejących na rynku.**

Uzasadnienie :

W dniu 19.01.2009 za pośrednictwem strony internetowej Zamawiającego , Protestujący uzyskał informację o wszczęciu postępowania. Po pobraniu Specyfikacji istotnych warunków zamówienia i zapoznaniu się z nią zamierzał zadać pytania o dopuszczenie zmian w gramaturach , uściślające potrzeby Zamawiającego oraz prośbę o taką zmianę opisu przedmiotu zamówienia która umożliwiałaby złożenie oferty na istniejące produkty na rynku. W trakcie pisania pytań do Zamawiającego Protestujący natknął się na dodatkowe wyjaśnienia na stronie internetowej Zamawiającego z których wynika, iż pytania te byłyby powieleniem pytań innego Wykonawcy.

Po przeanalizowaniu Siwz i wyjaśnień udzielonych przez Zamawiającego Protestujący doszedł do następujących wniosków:

Specyfikacja wraz z załącznikami została przygotowana w sposób rażąco naruszający art.7 ustawy Prawo zamówień publicznych. Sposób w jaki został opisany przedmiot zamówienia jednoznacznie preferuje jakiegoś Wykonawcę mającego w swojej ofercie marki i gramatury podane przez Zamawiającego. Zamawiający w swoich wyjaśnieniach doprowadził nawet do sytuacji iż nie dopuścił do zamienienia budyniu 1000g na dwa opakowania po 500g.

Art.29 ustawy Pzp mówi jednoznacznie :

„ 1. Przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty.

2. Przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

*3. Przedmiotu zamówienia nie można opisywać przez wskazanie znaków towarowych, patentów lub pochodzenia, chyba że jest to uzasadnione specyfiką przedmiotu zamówienia i zamawiający nie może opisać przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń, a wskazaniu takiemu towarzyszą wyrazy „lub równoważny!**

W sytuacji kiedy Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia w sposób podany w załączniku cenowym do oferty , gdzie jedynym kryterium nie jest jakość produktu lecz zgodność z z żadaną przez Zamawiającego gramaturą wyraźnie widać , iż nie może byc tu mowy o nie złamaniu art.7 ust.2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Należy przy tym Zwrócić uwagę Zamawiającego iż podobnego zdania są autorzy Prawo Zamówień Publicznych -Komentarz pod red.T .Czajkowskiego Wydanie III Urząd Zamówień Publicznych Warszawa 2007 gdzie na stronie 148znajdujemy taki o to komentarz: *„zakaz utrudniania uczciwej konkurencji zostanie naruszony, gdy przy opisie przedmiotu zamówienia zamawiający użyje oznaczeń czy parametrów wskazujących konkretnego producenta (dostawcę) lub konkretny produkt, działając w ten sposób wbrew zasadzie obiektywizmu i*

równego traktowania

wszystkich podmiotów ubiegających się o zamówienie publiczne. Działaniem wbrew zasadzie

uczciwej konkurencji jest również na tyle rygorystyczne określenie wymagań, jakie powinien spełnić przedmiot zamówienia, że nie jest to uzasadnione potrzebami zamawiającego, a jednocześnie ogranicza krąg wykonawców zdolnych do

wykonania zamówienia." i dalej: „ Zakaz dotyczący wskazania znaków towarowych, patentów lub pochodzenia zostanie naruszony, gdy przy opisie przedmiotu zamówienia zamawiający wskaże konkretny znak towarowy, patent, czy pochodzenie, a nie wchodzi w grę wyjątek związany ze specyfiką przedmiotu zamówienia trudności opisanie przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych

określeń. Obie te przesłanki muszą przy tym wystąpić łącznie. Podkreślić należy, że trudność opisanego przez zamawiającego przedmiotu zamówienia za pomocą dostatecznie dokładnych określeń w przypadku wyjątku, o którym wyżej mowa, ma charakter subiektywny." (dostępny także na stronie Urzędu Zamówień Publicznych: www.uzp.gov.pl)

Przytoczona opinia potwierdza pogląd Protestującego na opis przedmiotu zamówienia jaki dokonał Zamawiający.

Kolejnym przykładem działania Zamawiającego nie uwzględniającym sytuacji na rynku jest opis przedmiotu zamówienia w pozycji 73 Ananas w plastrach puszka 800g z doświadczenia Protestującego prowadzącego również sklep i mającego przez to styczność z ofertami większości firm operujących na rynku województwa lubelskiego wynika iż taki produkt o podanej przez Zamawiającego gramaturze nie istnieje. Natomiast udzielenie wyjaśnień w których Zamawiający nie dopuszcza jakichkolwiek zmian w gramaturach w trakcie realizacji zamówienia powoduje uniemożliwienie złożenia prawdziwej oferty żadnemu Wykonawcy - wykonawcy musieliby złożyć oferty na produkt nieistniejący.

Mając na uwadze powyższe Protestujący wyraża opinię, iż protest jest całkowicie zasadny złożony w terminie art.180 ust.2 i żąda jak na wstępie.

