

Warszawa 29.09.2009 r.

Wykonawca wnoszący protest:

GTS Energis Sp. z o.o.
Al. Niepodległości 69
02-626 Warszawa
Tel.: 022 488 80 00; Faks: 022 488 11 03

Zamawiający:

Centralny Instytut Ochrony Pracy
Państwowy Instytut Badawczy
Ul. Czerniakowska 16
00-701 Warszawa
Faks (22) 840 81 41
Email: marma@ciop.pl

Dotyczy: Przetarg nieograniczony na **sprzedaż, dostarczenie, zainstalowanie, uruchomienie i sprawdzenie poprawności funkcjonowania systemu telekomunikacyjnego złożonego z fabrycznie nowej centrali telefonicznej wraz z wyposażeniem (zestaw komputerowy i aparaty systemowe) oraz świadczenie przez okres trzech lat usług telekomunikacyjnych (telefonicznych i faksowych).**

Znak sprawy: EZ/ZP-12/2009

PROTEST

Działając w imieniu GTS Energis Sp. z o.o., z siedzibą w Warszawie, na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2007 r., Nr 223, poz. 1655 z późn. zm) zwanej dalej „Ustawą” lub „Pzp”, wnoszę protest wobec czynności Zamawiającego podjętej w toku postępowania, polegającej na sporządzeniu specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ) wraz z jego załącznikami w sposób naruszający Pzp. **Protestujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie art. 7 ust. 1 oraz art. 29 ust. 2 Ustawy poprzez ograniczenie konkurencji na skutek wymogu realizacji zamówienia poprzez łącze kablowe.**

W związku z powyższym wnosimy o:

- 1) Zmianę treści SIWZ oraz załączników do SIWZ, w taki sposób, aby odpowiadały wymogom ustawy.
- 2) Dopuszczenie możliwości świadczenia przedmiotu zamówienia także drogą radiową.

Powyższe fakty naruszają zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców. W konsekwencji interes prawny Protestującego doznał uszczerbku. Prawidłowe określenie warunków SIWZ skutkowałoby ubieganiem się o udzielenie niniejszego zamówienia, ewentualnie złożeniem bardziej konkurencyjnej oferty.

Niniejszy protest nie podlega odrzuceniu w związku z wniesieniem go w terminie wskazanym w art. 180 ust. 3 Ustawy.



UZASADNIENIE

Zamawiający w SIWZ oraz jego załącznikach, w opisie przedmiotu zamówienia (załącznik nr 7.2.), wskazuje, że przedmiotem zamówienia jest instalacja stałego dostępu kablowego w postaci łączy cyfrowych na potrzeby dostępu 2 x ISDN PRA (30B+D).

Taki wymóg dotyczący przedmiotu zamówienia stanowi naruszenie zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców.

Ustawa z dnia 16 lipca 2004 r. – „Prawo telekomunikacyjne” nie różnicuje technologii świadczenia usług telekomunikacyjnych, a jedynie gwarantuje odbiorcy końcowemu otrzymanie usługi o określonej jakości i wyznacza dostawcy usługi określone obowiązki w razie niedotrzymania tej jakości. Z punktu widzenia odbiorcy końcowego nie ma więc znaczenia, w jakiej technologii są dostarczane mu usługi.

Wykluczenie możliwości zastosowania innej technologii nie jest w żaden sposób uzasadnione przez Zamawiającego. Zawarte w SIWZ ograniczenia nie mają też żadnego uzasadnienia technologicznego. Przedmiot zamówienia może być bez żadnych przeszkód świadczony w każdej technologii, zarówno bezprzewodowej (radiowej) jak i kablowej, bez różnicy w zakresie jakości. Zamawiający, ograniczając technologicznie przedmiot zamówienia, nie wykazał, że jest to uzasadnione jego potrzebami. Zamawiający nawet nie wykazał, że wyłącznie usługa o parametrach granicznych wyznaczonych w SIWZ umożliwiła mu realizację celu założonego w ramach postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

W wyroku z dnia 25 stycznia 2006r., sygn. akt II Ca 693/05 Sąd Okręgowy w Bydgoszczy orzekł, iż art. 29 ust. 2 pzp nie wymaga faktycznego wskazania, lecz uznaje za wystarczające uprawdopodobnienie utrudnienia konkurencji.

Zdaniem Protestującego określenie przedmiotu zamówienia w opisany powyżej sposób stawia w uprzywilejowanej sytuacji Wykonawcę, który dotychczas wykonywał na rzecz Zamawiającego usługi określone w SIWZ. Dotychczasowy Operator, wobec obecnych ograniczeń technologicznych, nie będzie musiał brać pod uwagę, przy kalkulacji oferowanej ceny, kosztów inwestycyjnych. Takie uprzywilejowanie dotychczasowego Operatora stanowi niedopuszczalne naruszenie procedury przetargowej. Zgodnie z wyrokiem Zespołu Arbitrów (ZA) z dnia 2.02.2005 r. (UZP/ZO0-153/05 Lex nr 172229) Zamawiającemu nie wolno określać przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Kwestia wyłączenia drogi bezprzewodowej (radiowej) z realizacji zamówienia była przedmiotem orzecznictwa Krajowej Izby Odwoławczej i Sądu Okręgowego w Szczecinie. Oba te organy orzekające uznały, że ograniczenia w stosowaniu technologii radiowej, nawet przy takim podmiocie jakim jest Komenda Wojewódzka Policji, naruszają zasadę uczciwej konkurencji (wyrok KIO z dnia 21 maja 2008 r., sygn. Akt KIO/UZP 442/08, wyrok SO w Szczecinie z dnia 6 sierpnia 2008 r., sygn. Akt II Ca 657/08).

Postawienie takiego warunku powoduje, że automatycznie wyklucza się z postępowania potencjalnych Wykonawców, którzy świadczą usługi telekomunikacyjne drogą radiową. Przez to ci, którzy świadczą usługi telekomunikacyjne drogą kablową, zostali postawieni przez Zamawiającego w uprzywilejowanej pozycji, co w ewidentny sposób narusza zasady uczciwej konkurencji.

Technologia radiowa nie jest gorsza od dostępu kablowego (światłowodowego, miedzianego). Nie ma uzasadnienia dla ograniczenia w świadczeniu usług, gdyż pasma radiowe licencjonowane są przeznaczone do profesjonalnych zastosowań telekomunikacyjnych. Korzystanie z tych pasm radiowych poza spełnieniem technicznych wymagań (w Polsce obowiązują normy ETSI) jest dodatkowo rejestrowane i koordynowane przez niezależny organ państwowy (w Polsce: Urząd Komunikacji Elektronicznej).

Koordinacja stosowania kanałów radiowych jest przeprowadzana w celu:

- sprawdzania, czy dane urządzenie może być stosowane na terenie kraju;
- zapewnienia braku wzajemnych zakłóceń pomiędzy urządzeniami radiowymi na terenie kraju jak też w krajach sąsiadujących;



GTS
Energis

- wydania lub odmowy pozwolenia radiowego;
- naliczenia opłat dla używania danego zasobu radiowego.

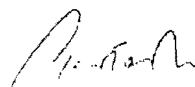
Aby zapewnić wysoką i skalowaną niezawodność łącza, stosowane są odpowiednie rekomendacje planistyczne opracowane przez międzynarodowe organizacje zajmujące się radiokomunikacją (np. ITU-R).

Odpowiednio zaprojektowana i zainstalowana radiolinia może zapewnić łącze do transmisji danych, którego niezawodność osiąga wartość nawet 99,9999% w skali roku.

W zakresie bezpieczeństwa danych w warstwie fizycznej (pierwsza warstwa modelu OSI) i łącza danych (druga warstwa modelu OSI), jaką bez wątpienia stanowią linie radiowe, poziom zabezpieczeń jest na tym samym poziomie co inne technologie realizacji łącza ostatniej mili. Są to rozwiązania telekomunikacyjne zaaprobowane przez międzynarodowe organizacje standaryzacyjne (ITU, ETSI, IEEE i IETF).

W związku z powyżej przytoczonymi faktami, Protestujący uznaje, że SIWZ wraz z załącznikami sporządzone zostały w taki sposób, że utrudniają, a wręcz uniemożliwiają uczciwą konkurencję – art. 29 ust. 2 ustawy. Istnieje więc uzasadniona podstawa do zmiany treści SIWZ wraz z załącznikami poprzez poszerzenie parametrów technicznych i dopuszczenie wykonywania przedmiotu zamówienia także drogą radiową, o co Protestujący wnosi.

W imieniu GTS Energis Sp. z o.o.:



Piotr Pawłowski
Dyrektor Sprzedaży
GTS Energis Sp. z o.o.

Załączniki:

- Pełnomocnictwo.
- Odpis aktualny z KRS.