

WNIOSEK O ZMIANĘ ZAPISÓW SIWZ

Po zapoznaniu się z zapisami zawartymi w Zestawieniu Specyfikacji Technicznych, dotyczącymi rur i kształtek PP o nazwie handlowej X-STREAM oraz zapisami w „Przedmiarze Robót” o stosowaniu studzienek systemowych WAVIN stwierdzamy, że wskazują one na wyłącznie jednego producenta – firmę WAVIN. Specyfikacja dopuszcza materiały innych producentów, jednakże wiele podanych parametrów technicznych jest charakterystycznych wyłącznie dla jednego producenta, co uniemożliwia spełnienie zasady uczciwej konkurencji.

Zgodnie z art. 7 ust. 1 Ustawy PZP, Zamawiający ma obowiązek przygotowania i przeprowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wszystkich wykonawców. Istotnym elementem zachowania tej zasady jest taki opis przedmiotu zamówienia, który nie narusza art. 29 i 30 Ustawy PZP.

W związku z powyższym należy stwierdzić, iż za naruszający zakaz ograniczania uczciwej konkurencji uznany winien zostać taki opis przedmiotu zamówienia, w którym Zamawiający poprzez użyte sformułowania lub parametry wskazywać będzie na jednego konkretnego dostawcę lub na jeden konkretny produkt lub gdy te parametry określają przedmiot zamówienia w sposób zbyt rygorystyczny tak, że nie jest to uzasadnione potrzebami Zamawiającego, a zbytnio ogranicza krąg potencjalnych wykonawców.

Jednocześnie zgodnie z sentencją Zespołu Arbitrów wyrażoną w wyroku z dnia 13 maja 2005 (sygn. akt: UZP/ZO/0-948/05) oraz wyrokiem KIO z dnia 20 stycznia 2009 (sygn. akt: KIO/UZP 2/09) w sytuacji określenia wymagań odnoszących się do potrzeb Zamawiającego mogących ograniczać krąg potencjalnych wykonawców zamawiający winien wykazać, że wyłącznie produkt o parametrach przez niego określonych umożliwia mu realizację celu założonego w postępowaniu o zamówienie

publiczne. Zgodnie z orzecnictwem sądowym (wyrok Sądu Okręgowego w Bydgoszczy z 25 stycznia 2006 r., sygn.. II Ca 693/5), Zamawiający powinien skutecznie udowodnić, iż więcej niż jeden produkt spełnia wyznaczone w SWIZ parametry graniczne – inaczej eliminacja technologii innych producentów jest naruszeniem art. 29 ust. 2 Ustawy Pzp. W wyroku z 21 lipca 2008 r. (KIO/UZP 682/08) KIO wyraziła pogląd, iż treść przepisów art. 29 ust. 1-3 Ustawy PZP wskazuje, że opis przedmiotu zamówienia powinien być neutralny i nie powinien utrudniać uczciwej konkurencji oraz nie może bezpośrednio ani także pośrednio uprzywilejowywać lub dyskryminować określonych wykonawców, a również – musi odzwierciedlać rzeczywiste, racjonalne potrzeby Zamawiającego. Natomiast w wyroku z 21 maja 2008 r. (KIO/UZP 442/08) KIO stwierdziła konieczność eliminacji z opisu przedmiotu zamówienia wszelkich sformułowań, które mogłyby wskazywać na konkretnego wykonawcę bądź też eliminowałyby konkretnych wykonawców z postępowania lub powodowały uprzywilejowanie jednego z wykonawców.

Reasumując, powołując się na sygnaturę akt: UZP/ZO/O-2824/05 – oczywista sprzeczność postanowień SIWZ z ustawą uzasadnia konieczność zmiany SIWZ.

Zamawiający powinien przy uwzględnieniu rynku właściwego dla tego przedmiotu zamówienia dokonać zmiany opisu przedmiotu zamówienia. Zmiana winna być dokonana w taki sposób, aby nie ograniczać w sposób nieuzasadniony kręgu potencjalnych wykonawców i producentów.

Jeżeli Zamawiający nie dokona stosownych zmian w Specyfikacji Technicznej, prosimy o podanie:

- szczegółowego technicznego uzasadnienia wykazującego, że wyłącznie produkty o parametrach opisanych w Specyfikacji Technicznej umożliwiają realizację założonego celu i nie została zastosowana dyskryminacja pośrednia, poprzez stawianie wygórowanych wymagań nieuzasadnionych potrzebami Zamawiającego,
 - przynajmniej jednego producenta oprócz firmy WAVIN, którego produkty spełniają parametry techniczne podane w Zestawieniu Specyfikacji Technicznych.
-