



Łagów, dn. 13.08.2009r.

IB.341-27-2/09

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nr IB. 341-27/09 e trybie przetargu nieograniczonego na „**Wykorzystanie odnawialnych źródeł energii poprzez instalacje kolektorów słonecznych na budynkach szkół podstawowych w Łagowie i Piotrowie**”

Rozstrzygnięcie protestu

Działając na podstawie art.183 ust.1 pkt 1 i 2 oraz art.183 ust.4 ustawy Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2007r nr 223 poz. 1655 z późn zm.) , zwanej dalej ustawą , informujemy o rozstrzygnięciu protestu w postępowaniu przetargowym na „**Wykorzystanie odnawialnych źródeł energii poprzez instalacje kolektorów słonecznych na budynkach szkół podstawowych w Łagowie i Piotrowie**”.

Zamawiający uznaje w cześć protest i dokonuje modyfikacji zapisów zawartych w ogłoszeniu oraz siwz.

Uzasadnienie

Protest został złożony przez firmę „Soleko” Włoszczowa, w zakresie treści ogłoszenia i postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia, a w szczególności wykazu dokumentów wymaganych od wykonawców w celu potwierdzenia spełnienia warunków udziału w postępowaniu oraz zapisów zawartych w dokumentacji technicznej, stanowiącej załącznik do siwz, został złożony w dniu 5.07.2009r.

Zgodnie z art.180 ust. 3 pkt. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych „*Protest dotyczący treści ogłoszenia, a jeżeli postępowanie prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego, także dotyczące postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia wnosi się w terminie 7 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia w Biuletynie Zamówień publicznych lub zamieszczenia specyfikacji istotnych warunków zamówienia na stronie internetowej - jeżeli wartość zamówienia jest mniejsza niż kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust.8*”

W dniu 29.07.2009r. Zamawiający zamieścił siwz wraz z załącznikami na stronie internetowej. Zgodnie ze wskazaną podstawą prawną protest został wniesiony w terminie. Protestujący wystąpił z żądaniem zmiany zapisów w dokumentacji przetargowej. Protestujący w złożonym piśmie podniósł zarzut, że założenia wskazane przez Zamawiającego dotyczące kryteriów technicznych kolektorów słonecznych wskazują na konkretnego producenta kolektorów słonecznych, co narusza obowiązujące przepisy prawa oraz zasadę uczciwej konkurencji.

-(art. 29 ust. 1 i 2 określenie przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwa konkurencje
- art. 7 ust1 ustawy „prawo zamówień publicznych” przez ograniczenie zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania)





Rozstrzygnięcie

Po wnikliwej i szczegółowej analizie zebranych w niniejszej sprawie dokumentów, tj. Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (zwanej w skrócie SIWZ), treści protestu wraz z jego uzasadnieniem, zaciągnięciu opinii niezależnego Projektanta, rozpoznaniu rynku producentów kolektorów słonecznych, Zamawiający dokonuje modyfikacji zapisów siwz w zakresie zmiany warunków udziału w postępowaniu **zawartym w siwz str.9 pkt.3**, w następujący sposób:

BYŁO

3. W celu potwierdzenia, że oferowane roboty budowlane odpowiadają wymagania określonym przez Zamawiającego do oferty należy dołączyć zaświadczenie podmiotu uprawnionego do kontroli jakości, że dostarczone produkty odpowiadają normą lub specyfikacji technicznej, tj. sprawozdanie z badań proponowanego typu kolektora słonecznego przeprowadzone zgodnie z normą PN EN-12975-2, p. 6.1 lub normami innych państw członkowskich Europejskiego Obszaru Gospodarczego, wykonane przez akredytowane laboratorium badawcze oraz aktualny certyfikat zgodności wydany przez akredytowaną Jednostkę Certyfikującą, z którego wynika jednoznacznie podstawowe parametry oferowanego produktu:

- sprawność optyczna absorbera kolektora nie mniejsza niż 0,82
- współczynnik straty ciepła w odniesieniu do powierzchni absorbera a_1 nie większy niż 2,83 ($W/m^2 K$),
- współczynnik straty ciepła w odniesieniu do powierzchni absorbera a_2 nie większy niż 0,014 ($W/m^2 K$),

Kolektor powinien posiadać absorber wykonany z powłoki o parametrach:

- współczynnik absorpcji nie mniejszy niż 95%/-+2%
- współczynnik emisji kolektora nie większy niż 4%/-+2%

JEST

3. W celu potwierdzenia, że oferowane roboty budowlane odpowiadają wymagania określonym przez Zamawiającego do oferty należy dołączyć zaświadczenie podmiotu uprawnionego do kontroli jakości, że dostarczone produkty odpowiadają normą lub specyfikacji technicznej, tj. sprawozdanie z badań proponowanego typu kolektora słonecznego przeprowadzone zgodnie z normą PN EN-12975-2, p. 6.1 lub normami innych państw członkowskich Europejskiego Obszaru Gospodarczego, wykonane przez akredytowane laboratorium badawcze oraz aktualny certyfikat zgodności wydany przez akredytowaną Jednostkę Certyfikującą, z którego wynika jednoznacznie podstawowe parametry oferowanego produktu:

- sprawność optyczna absorbera kolektora nie mniejsza niż 0,82

Kolektor powinien posiadać absorber wykonany z powłoki o parametrach:

- współczynnik absorpcji nie mniejszy niż 95%/-+2%

Jednakże zgodnie z zasadami określonymi w ustawie Prawo zamówień publicznych, w tym z fundamentalną zasadą wyrażoną w art. 7 ust. 1 ustawy mówiącą o obowiązku przygotowania i prowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Zgodnie z art. 7 oraz art. 29 ust. 1 i 2 Zamawiający opisuje przedmiot zamówienia w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą cech technicznych i jakościowych





z zachowaniem Polskich Norm (art. 30 ust.1), i tego właśnie przykładem jest opracowana Specyfikacja Techniczna Wykonania i Odbioru Robót oraz dokumentacja projektowa i przedmiary robót.

Zamawiający prowadząc postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w specyfikacji istotnych warunków zamówienia określa wymagania techniczne opracowane w Specyfikacji Technicznej Wykonania i Odbioru Robót oraz dokumentacji projektowej i przedmiarach robót, zgodnie ze swoimi potrzebami i swoją wiedzą. Zamawiający nie może dostosowywać specyfikacji do warunków technicznych wygodnych dla poszczególnych wykonawców, obniżając wymagania techniczne w odniesieniu do zgłaszanych potrzeb. Przyjęcie takiej tezy prowadziłoby do konieczności ciągłej zmiany wymagań i w konsekwencji, dopuszczenie do realizacji zamówienia wykonawców, którzy nie oferują wykonania przedmiotowych robót zgodnie z dokumentacją. Próba ustalania wymagań technicznych zawartych w specyfikacji przez wykonawców, a nie przez zamawiającego prowadziłaby, bowiem do zachwiania równowagi pomiędzy poszczególnymi wykonawcami i w konsekwencji naruszenie przepisu art. 3 ustawy z dnia 16.04.1993 o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. Specyfikacja ma chronić interes zamawiającego i gwarantować mu, iż rzeczywiście była przedmiotem zamówienia. W ocenie Zamawiającego nie nastąpiło w tym przypadku działanie sprzeczne z prawem lub dobrymi obyczajami, które zagrażałoby lub naruszałoby interes prawny innego wykonawcy, a tym samym nie zostały naruszone przepisy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji. W ocenie Zamawiającego ta zasada jest w pełni stosowana w tym konkretnym postępowaniu.

Stosownie do art. 29 ust. 1 ustawy 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. Należy przy tym zauważyć, iż określenie przedmiotu zamówienia jest zarazem obowiązkiem, jaki i uprawnieniem zamawiającego.

Dopuszczenie przez zamawiającego, *materiałów równoważnych - z zastrzeżeniem, że wszystkie ewentualnie wskazane z nazwy materiały (wyroby) należy rozumieć jako określenie wymaganych parametrów technicznych lub standardów jakościowych. Oznacza to, że zgodnie z art. 29 ustawy, na wskazane z nazwy materiały i wyroby Zamawiający dopuszcza zastosowanie równoważnych materiałów (wyróbów), nie gorszej jakości niż opisane w projekcie i specyfikacji technicznej wykonania i odbioru robót. Ciężar udowodnienia, że materiał (wyrób) jest równoważny w stosunku do wymogu określonego przez zamawiającego spoczywa na składającym ofertę. W takim wypadku wykonawca musi przedłożyć odpowiednie dokumenty opisujące parametry techniczne, wymagane prawem certyfikaty i inne dokumenty dopuszczające dane materiały (wyroby) do użytkowania, oraz pozwalające jednoznacznie stwierdzić, że są one rzeczywiście równoważne.*

Ustawodawca pozostawił zamawiającemu możliwość precyzowania cech przedmiotu zamówienia w sposób chroniący jego zobiektywizowany interes. Zamawiający ma obowiązek jasnego i precyzyjnego określenia przedmiotu zamówienia wykorzystując do jego opisu dokumentację projektową, specyfikację techniczną wykonania i odbioru robót oraz przedmiary robót, określenia techniczne, które są zwykle używane w danej dziedzinie, są zrozumiałe dla wszystkich trudniących się działalnością w danej branży i określił swoje realne potrzeby.

Nie należy do obowiązków zamawiającego opisywanie przedmiotu zamówienia w taki sposób, aby zapewnić jego realizację przez wszystkie podmioty występujące w danej branży na rynku.

Zamawiający ma prawo do uzasadnionego ograniczenia konkurencji, co nie jest tożsame z brakiem konkurencji.

Pozbawione jest podstaw prawnych żądanie Wykonawcy ubiegającego się o udzielenie zamówienia publicznego, aby Zamawiający, wbrew swoim obiektywnym określonym i uzasadnionym potrzebą





zobowiązany był dopuszczać zaoferowane urządzenia o parametrach gorszych niż potrzebne do realizacji jego zamówienia.

Okoliczność, iż dostawa określonego urządzenia stanowi trudność czy jest nawet niemożliwa do spełnienia przez część wykonawców nie stanowi podstawy do uznania przez Zamawiającego naruszył zasadę uczciwej konkurencji (orzeczenie KIO/92/92, KIO/510/UZP, KIO/UZP 484/08)

Pouczenie

Zgodnie z 184 ust 1a ustawy Prawo zamówień publicznych od niniejszej rozstrzygnięcia nie przysługuje odwołanie do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych.

Z up. Wójta Gminy Łagów
Paweł Marwicki
Zastępca Wójta

