



35-030 Rzeszów, Al. Pod Kasztanami 10  
tel. (0-17) 85 06 600, fax (0-17) 85 06 613  
NIP 813-01-40-614

Rzeszów 22.09.2008r.

*Generalna Dyrekcja  
Dróg Krajowych i Autostrad  
Oddział w Warszawie  
ul. Mińska 25  
03-808 Warszawa  
REGON: 017511575-00108  
NIP: 113-20-97244*

**Zamawiający:** Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad Oddział w Warszawie,  
ul. Mińska 25, 03-808 Warszawa

**Protestujący:** Marma Polskie Folie Sp. z o.o. Aleja Pod Kasztanami 10, 35-030 Rzeszów

**Znak sprawy:** 106/2008

### **Protest**

Na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. – Prawo Zamówień Publicznych (tekst jednolity Dz.U. z 2007 r. nr 223, poz. 1655), Marma Polskie Folie Sp. z o.o. składa protest wobec specyfikacji istotnych warunków zamówienia na dostawę siatki przeciwnieżnej.

### **Uzasadnienie**

Marma Polskie Folie Sp. z o.o. składa protest przeciwko takiemu opisaniu przedmiotu zamówienia w SIWZ, który **utrudnia uczciwą konkurencję** oraz oznaczeniu cech **wskazujących na jednego producenta**, i tym samym utrudniając dostęp innym przedsiębiorcom do rynku, co naraża interesy skarżącego, a także nie leży w interesie publicznym.

Zamawiający takim działaniem naruszył przepisy ustawy **Prawo Zamówień Publicznych**, a w szczególności:

1. **art. 7 ust. 1**, a tym samym **zasadę uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców**,

2. **art. 29 ust. 2 i art. 30** poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję oraz **opisanie cech wskazujących na jednego producenta**, tym samym utrudniając dostęp innym przedsiębiorcom do rynku, co naraża interes skarżącego.

Mając na uwadze naruszenie powyższych przepisów przez zamawiającego Protestujący wnosi o:

- Uwzględnienie protestu oraz dokonanie zmian treści SIWZ – zmianę sposobu opisu przedmiotu zamówienia, w sposób, który dopuszczałby do złożenia ofert przez producentów oferujących siatkę przeciwnieźną, inną niż jeden preferowany producent, w szczególności poprzez dokonanie zmian w pkt. 7 opisu przedmiotu zamówienia SIWZ polegającej na określeniu oczek siatki ograniczając się jedynie do wielkości maksymalnej 30 x 45 mm.

W dniu 15.09.2008r na stronie internetowej Zamawiającego ukazało się ogłoszenie o przetargu nieograniczonym na dostawę siatki przeciwnieźnej.

Zamawiający w SIWZ w części dotyczącej opisu przedmiotu zamówienia w punkcie 7 wskazuje, iż siatka przeciwnieźna musi posiadać oczka o wielkości maksymalnie 30x45mm, **niejednakowego kształtu i rozmieszczone nierównomiernie.**

Fundamentalnymi zasadami udzielania zamówień publicznych są zasady uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Pozwalają one na realizację celów ustawowych tj. **efektywnego i gospodarnego dysponowania środkami publicznymi oraz zapewnia dostęp do zamówień wszystkim podmiotom zdolnym do ich wykonania.** (Komentarz do art.29 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.07.223.1655), [w:] M. Stachowiak, J. Jerzykowski, W. Dzierżanowski, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, LEX, 2007, wyd. III.)

Jak powszechnie wiadomo Zamawiający ma prawo do żądania od potencjalnych Wykonawców takich wymagań, co do parametrów przedmiotu zamówienia, które umożliwią mu dokonanie wyboru sprzętu odpowiadającego jego oczekiwaniom. Jakkolwiek potrzeby Zamawiającego nie mogą być równoznaczne z tym, iż Zamawiający chce uzyskać konkretny produkt określonego z góry producenta i tak formułuje wymagania szczegółowo określone w SIWZ, aby spełniał je konkretny produkt. Ustawodawca nakazuje dopuścić konkurencję pomiędzy potencjalnymi wykonawcami, którzy mogą spełnić postawione wymagania w stosunku do przedmiotu zamówienia. Dlatego bardzo ważne jest dokonanie opisu przedmiotu zamówienia poprzez wskazanie tych cech, które mają kluczowe znaczenie dla Zamawiającego i jednocześnie znajdują potwierdzenie w stanie faktycznym.

Realizacja zasady uczciwej konkurencji rozciąga się na możliwość konkurowania pomiędzy poszczególnymi produktami, co **nakłada na Zamawiającego obowiązek takiego określania parametrów technicznych przedmiotu zamówienia, aby taką konkurencję stworzyć, a nie, przeciwnie - ograniczać ją.**

Stanowisko to znajduje potwierdzenie w orzecznictwie Zespołu Arbitrów przy Urzędzie Zamówień Publicznych. W wyroku z dnia 18.12.2003 r. (UZP/ZO/0-2098/03) Zespół Arbitrów orzekł: „*nie można więc mówić o zachowaniu zasad uczciwej konkurencji, jeżeli przedmiot zamówienia określony jest w sposób wskazujący na konkretny produkt, przy czym nie ma znaczenia, że produkt ten nie został nazwany przez Zamawiającego, wystarczy, że wymogi i parametry dla przedmiotu zamówienia określone są tak, że aby je spełnić, wykonawca musi dostarczyć jeden konkretny produkt.*”

Zgodnie z powyższym opisanie przedmiotu zamówienia wskazując na to, iż siatka przeciwnieźna musi posiadać oczka o wielkości maksymalnie 30x45 mm, **niejednakowego kształtu i rozmieszczone nierównomiernie jest całkowicie bezzasadne** albowiem produkt oferowany przez Marma Polskie Folie Sp. z o.o., a także przez innych producentów posiada siatkę przeciwnieźną zaopatrzoną w oczka o równym kształcie o równomiernym rozmieszczeniu. Należy podkreślić, iż mając na względzie przeznaczenie, cel, technologię wykonania oraz wszelkie inne parametry produkt oferowany przez Protestującego jest tak

samo wartościowy, a nawet nieco lepszy zważając na nowoczesną technologię jego produkcji przez to dużo bardziej przyjazną środowisku, aniżeli produkt wskazany w SIWZ.

Warunki dotyczące rozmiaru i rozmieszczenia oczek w siatce przeciwnięgowej szczegółowo sprecyzowane w SIWZ, **nie mają żadnego uzasadnienia faktycznego, funkcjonalnego oraz merytorycznego.**

Zdaniem Wykonawcy określone w SIWZ wymagania służą jedynie do dopasowania przedmiotu zamówienia niniejszego przetargu do konkretnego producenta, który jako jedyny dysponuje takim produktem. Poszczególne wskazania SIWZ w sposób **bezporny ograniczają liczbę Wykonawców, którzy mogliby przystąpić do przetargu**, a tym samym pozbawiają Zamawiającego wyboru najkorzystniejszej oferty.

Wskazać należy, iż aktualnie na rynku, nowoczesne maszyny wytwarzające siatki nie produkują takiego rodzaju siatki jaki został wskazany w SIWZ. Wytwarzanie siatek o oczkach jak wyżej jest możliwe jedynie przy wykorzystaniu starych i przestarzałych maszyn, którymi nowoczesne przedsiębiorstwa nie dysponują. W całej Europie Zachodniej stosuje się siatki zaopatrzone w oczka jakie produkuje Protestujący. Natomiast jeden z producentów siatki działający na rynku polskim dysponuje starym parkiem maszynowym i tylko on jest w stanie sprostać wymaganiom dotyczącym przedmiotowych oczek w siatce.

Zgodnie z powyższym, ograniczanie kręgu Wykonawców poprzez zastrzeżenie w SIWZ niczym nieuzasadnionych warunków dotyczących rozmieszczenia oczek w siatce **narusza przepisy dotyczące uczciwej konkurencji**. Zdaniem Wykonawcy naruszeniem zasad uczciwej konkurencji jest preferowanie przez Zamawiającego w niniejszym postępowaniu o zamówienie publiczne Wykonawców produkujących siatkę o nierównomiernie rozmieszczonych oczkach, co sprowadza się do konkretnego producenta.

Brak jest, bowiem jakichkolwiek powodów uzasadniających wskazanie rodzaju oczek w siatce, jaki określono w SIWZ, jako jedynie możliwe do stosowania w charakterze siatki przeciwnięgowej.

Protest został złożony w terminie określonym w art. 180 ust. 3 pkt 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych, tj. przed upływem 7 dni od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu na stronie internetowej Zamawiającego.

W związku z powyższym wnoszę jak we wstępie.

Z poważaniem

P R E Z E S

Marta Piótorak