

Sz. P. Urszula Zemła  
Sz. P. Eleonora Dudkiewicz  
Generalna Dyrekcja Dróg Krajowych i Autostrad  
Ul. Żelazna 59  
00-848 Warszawa

**Axel Springer Polska**  
**Ul. Domaniewska 52**  
**02-672 Warszawa**  
**Tel: +48 (22) 23213-35**  
**Fax: +48 (22) 2325534**

## **Protest**

### **W postępowaniu o udzielenia zamówienia publicznego**

Protest dotyczy postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na zamieszczanie ogłoszeń o przetargach w prasie codziennej o zasięgu ogólnopolskim dla Generalnej Dyrekcji Dróg krajowych i Autostrad (GDDKiA) w Warszawie ul. Żelazna 59.

W oparciu o uprawnienia określone w Dziale VI ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2004r. Nr 19 poz. 177 ze zm.), wnoszę protest w związku z naruszeniem interesu prawnego Axel Springer Polska Sp. z o.o., wydawcy Dziennika Polska Europa Świat, z siedzibą przy ul. Domaniewskiej 52, 02-672 Warszawa i wnioskuję o:

a) zmianę punktu 3.1.6. specyfikacji istotnych warunków zamówienia (względnie unieważnienie postępowania) dotyczącej przetargu nieograniczonego na zamieszczanie ogłoszeń o przetargach w prasie codziennej o zasięgu ogólnopolskim dla Generalnej Dyrekcji Dróg krajowych i Autostrad (GDDKiA) w Warszawie ul. Żelazna 59. W punkcie tym średni nakład w roku 2006 po odjęciu zwrotów nie może być mniejszy niż 250 000 egzemplarzy. Warunek ten spełnia tylko jeden dziennik opiniotwórczy ze stronami poświęconymi tematyce gospodarczej, wydawany 6x w tygodniu i jest to Gazeta Wyborcza.

1/1

Wnoszę o obniżenie tego progu tak, aby inne dzienniki spełniające pozostałe warunki mogły przystąpić do przetargu. Różnica między nakładem czołowych dzienników wynosi kilka procent i ustalenie granicy na poziomie określonym w pkt. 3.1.6. specyfikacji w oczywisty sposób prowadzi do naruszenia zasady prowadzenia postępowania w sposób nie utrudniający uczciwej konkurencji.

Protest zostaje wniesiony w związku z naruszeniem przez zamawiającego zasad prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego do 60 000 euro.

Zamawiający naruszył:

- art. 7 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

#### **Uzasadnienie:**

Zarzut naruszenia art. 7 ust. 1 ustawy wynika bezpośrednio z zapisów zawartych w specyfikacji istotnych warunków zamówienia, która w pkt. 3.1.6. stanowi warunek udziału w postępowaniu odnoszący się do wielkości sprzedaży tytułu prasowego w którym będą zamieszczane zamawiane ogłoszenia.

Zamawiający określił wymóg aby średni nakład w roku 2006 po odjęciu zwrotów był nie mniejszy niż 250.000 egz.

Tymczasem wskazany warunek w połączeniu z pozostałymi wymogami zamawiającego spełnia tylko jeden dziennik ogólnopolski.

Zatem zamawiający poprzez zapisy zawarte w specyfikacji istotnych warunków zamówienia doprowadził do sytuacji, w której ofertę można złożyć proponując publikację ogłoszeń w jednym narzuconym przez zamawiającego tytule prasy codziennej.

Tymczasem zgodnie z bogatym w tym zakresie orzecznictwem zespołów arbitrów należy przyjąć, że z ustawy wprost wynika zakaz określania warunków w sposób, który ogranicza uczciwą konkurencję (art. 7 ust. 1 ustawy). Oczywistym jest, że dokonane przez zamawiającego zgrupowanie

warunków udziału w postępowaniu (a zwłaszcza określenie wymaganego nakładu na poziomie 250.000) prowadzi bezsprzecznie do naruszenia ustawy Prawo zamówień publicznych, ponieważ wymóg ten można spełnić wyłącznie oferując publikację ogłoszeń tylko w jednym tytule.

Zapis zastosowany w specyfikacji jako niezgodny z ustawą powinien zostać wykreślony.

Ponadto podnieść należy, że warunek zawarty w pkt. 3.1.6. Specyfikacji narusza postanowienia ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 r. o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (tekst jednolity: Dz. U. z 2003r. nr 153 poz. 1503 z późn. zm.)

Ustawa o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji stanowi w art. 15 ust. 1 pkt. 5, że czynem nieuczciwej konkurencji jest utrudnianie innym przedsiębiorcom dostępu do rynku, w szczególności przez działanie mające na celu wymuszenie na klientach wyboru jako kontrahenta określonego przedsiębiorcy lub stwarzanie warunków umożliwiających podmiotom trzecim wymuszanie zakupu towaru lub usługi u określonego przedsiębiorcy.

Zgodnie z art. 15 ust. 2 czyn, o którym mowa powyżej, może polegać w szczególności na:

- 1) ograniczeniu w istotny sposób lub wyłączeniu możliwości dokonywania przez klienta zakupu u innego przedsiębiorcy;
- 2) stworzeniu sytuacji powodujących pośrednio lub bezpośrednio narzucenie klientom przez podmioty trzecie konieczności dokonania zakupu u danego przedsiębiorcy lub u przedsiębiorcy, z którym dany przedsiębiorca pozostaje w związku gospodarczym;

Należy zatem jednoznacznie stwierdzić, że zapisy Specyfikacji prowadzą do naruszenia wyżej wskazanego przepisu a zatem postanowienia SIWZ naruszają art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Jednocześnie wskazać należy, że zamawiający określa warunek w odniesieniu do średniej sprzedaży za rok 2006r. Wiarygodne dane w zakresie sprzedaży po odjęciu zwrotów za IV kwartał 2006r. będą opublikowane przez Związek Kontroli Dystrybucji Prasy znacznie po terminie składania ofert. Nie jest zatem możliwe złożenie oferty w której w sposób rzetelny można podać wielkość

sprzedaży za rok 2006. Proponujemy aby nakład obejmował III kwartał 2006r., za który to okres dane dotyczące sprzedaży są już dostępne.

Wnosimy zatem o uznanie protestu za zasadny oraz dokonanie zmiany warunku a z braku takiej możliwości unieważnienie postępowania.

Brak uwzględnienia niniejszego protestu i dalsza kontynuacja postępowania spowoduje, że zamawiający udzieli zamówienia z naruszeniem zasad określonych w ustawie Prawo zamówień publicznych. Takie działanie prowadzi do poniesienia odpowiedzialności przez osobę podpisującą umowę ze strony zamawiającego. Zakres odpowiedzialności określają przepisy ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2005 r. Nr 14 poz. 114 z późn. zm.) – zgodnie z zakresem określonym w art. 17 wskazanej ustawy.

Z poważaniem  
Axel Springer Polska



Dominik Tzimas  
Dyrektor Zarządzający Dziennik

**AXEL SPRINGER POLSKA**

Spółka z o.o.  
ul. Domaniewska 52  
02-672 WARSZAWA  
-6-