

GMINA ŚWIERZNO
72-405 Świerzno 13
woj. zachodniopomorskie
tel. 091/ 3832723, 3832793
NIP 9860157007, REGON 811685533

Świerzno, dnia 10.10.2014r

Znak:INF .041.04.2013

W odpowiedzi na złożone zapytania wyjaśniam:

W imieniu firmy....., potencjalnego wykonawcy zamówienia na dostawę sprzętu komputerowego wraz z oprogramowaniem oraz świadczenia usługi dostępu do Internetu w ramach projektu pt.: „Przeciwdziałanie wykluczeniu cyfrowemu w Gminie Świerzno” wzywamy Zamawiającego do zmiany Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w zakresie opisu przedmiotu zamówienia zamieszczonego w Załączniku nr 1 do SIWZ w pkt 5 (kliencki radiowy terminal dostępowy dla Beneficjentów Ostatecznych) oraz pkt 8 (dostawa Internetu dla Beneficjentów Ostatecznych i Punktów Koordynujących).

Wyżej wykazane części Specyfikacji zawierają wymogi powodujące utrudnienie a wręcz wyeliminowanie uczciwej konkurencji.

Chodzi o to, że Załącznik nr 1 do SIWZ zawiera w pkt 8 wymóg, żeby sygnał, za pośrednictwem którego będzie dostarczany do odbiorców Internet musiał odbywać się drogą radiową wyłącznie w paśmie nielicencjonowanym za pomocą wskazanych w Załączniku w pkt. 5 (Klienckie radiowe terminale dostępowe dla Beneficjentów Ostatecznych 100 szt.), które wskazują na zakres częstotliwości niedopuszczony do zastosowania na terenie naszego kraju (zbyt szerokie pasmo – obecnie dopuszczone jest 5,4-5,7 GHz dla transmisji danych w pasmie uwolnionym). Ponadto po otrzymaniu informacji o Państwa o nieposiadaniu przez Zleceniodawcę tzw. Stacji Nadawczych sygnału radiowego do zakupywanych Klienckich Radiowych Terminali, wskazuje na celowe dopuszczenie do przetargu tylko Wykonawcy posiadającego już zbudowane na terenie Państwa gminy owych Stacji Nadawczych, do których pasują wymienione w Załączniku pkt. 5 Klienckie Radiowe Terminale dostępowe dla Beneficjentów Ostatecznych

Zgodnie z tezą wyroku KIO z dnia 05.05.2014r. (KIO 745/14):

„Opis przedmiotu zamówienia powinien umożliwiać wykonawcom jednakowy dostęp do zamówienia i nie może powodować nieuzasadnionych przeszkód w otwarciu zamówień publicznych na konkurencję. Naruszenie zasady uczciwej konkurencji pokreślonej w ustawie z uwagi na niewłaściwe opisanie przedmiotu zamówienia zachodzi, między innymi w sytuacji, gdy zamawiający opisz przedmiot zamówienia przez zbytnie dookreślenie przedmiotu powodujące, bez uzasadnienia, wskazanie na konkretny produkt. Naruszenie to polega również na dookreśleniu opisu przedmiotu zamówienia w taki sposób, który nie znajduje uzasadnienia ani w technicznym ani funkcjonalnym uregulowaniu potrzeb zamawiającego.”

Należy podkreślić, że sformułowanie opisanego wyżej wymogu nie da się w żaden sposób uzasadnić względami technicznymi ani funkcjonalnymi. Wybór konkretnej technologii dostarczania internetu bezprzewodowego albo ograniczenie technologii radiowej wyłącznie do tzw. Pasma niekoncesjonowanego i ilości Wykonawców, nie jest uzależnione potrzebami zamawiającego wyrażającymi się w potrzebie dostarczenia do Beneficjentów Ostatecznych i Punktów Koordynujących internetu o określonej minimalnej prędkości przesyłu danych.

Przedstawione warunki w istocie w nieuzasadniony sposób eliminują z postępowania podmioty, które są zdolne dostarczyć internet o wymaganej przez Zamawiającego prędkości danych, tylko dlatego że oferują go w innej technologii bezprzewodowej lub w innym paśmie radiowym. Szczególnie nieuzasadnione i w sposób realny eliminujące uczciwą konkurencję jest wyłącznie możliwości brania udziału w przetargu przez podmioty oferujące dostarczenie internetu w paśmie innym np.: koncesjonowanym. Na absurd zakrawa fakt, iż podmiot, który uiszczający na rzecz Skarbu Państwa opłaty z tytułu korzystania z pasma koncesjonowanego równocześnie nie może zaoferować usługi bazującej na wykorzystaniu tego pasma podmiotowi publicznemu w ramach zamówień publicznych.

Konsekwencją wadliwego skonstruowania pkt 8 załącznika nr 1 do SIWZ jest wadliwość postanowień pkt. 5 tego załącznika. Otóż zawiera on ograniczający konkurencję parametr klienckiego terminala dostępowego dla Beneficjentów Ostatecznych w postaci ustalenia zakresu częstotliwości pasma wyłącznie do przedziału 4,9-5,9Ghz. Wyklucza to wszelkie możliwe do zaoferowania Zamawiającemu technologie działające w innych dozwolonych przez obowiązujące prawo pasmach.

W związku z powyższym aktualna treść SIWZ prowadząca do utrudnienia uczciwej konkurencji narusza przepisy art. 7 ust. 1 i art. 29 ust. 2 ust. 2 ustawy prawo zamówień publicznych, dlatego też wzywamy do usunięcia z pkt 8 załącznika nr 1 postanowień ograniczających konkurencję dotyczących wymogu dostarczania sygnału do odbiorców drogą radiową w paśmie nielicencjonowanym, natomiast w pkt 5 tego załącznika postanowień przesądzających o technologii terminala dostępowego i zawężających do tzw. Pasma niekoncesjonowanego zakresu częstotliwości pasma.

Przy okazji pragniemy wskazać, że Specyfikacja narusza postanowienia art.30 ust. 4 pzp, gdyż nie zawiera postanowienia o możliwości zastosowania rozwiązań równoważnych opisywanym za pomocą specyfikacji technicznych.

Pragniemy zauważyć, że kontynuowanie postępowania w obecnym kształcie naraża Zamawiającego na skutki wynikające z przepisów PZP w tym m.in. z przepisów działu V, rozdział 3 tej ustawy.

Odp.

Zamawiający w całości podtrzymuje wymagania SIWZ. Ze względu na długi okres trwania projektu i zapewnienie jego ciągłości również po jego zakończeniu zgodnie z harmonogramem Zamawiający bierze pod uwagę wszelkie koszty związane ze świadczeniem usługi dostępu do Internetu. Opłaty związane z dzierżawą pasma licencjonowanego nie są uwzględnione w budżecie Zamawiającego i w jego opinii stanowią dodatkowy wydatek, który jest zbędny z uwagi na możliwość wykonania usługi w paśmie wolnym.

W specyfikacji Klientkich Terminali Radiowych Zamawiający wyspecyfikował parametr ogólny czyli Zakres częstotliwości pasma 4.9-5.9 GHz stanowiący - jak sama nazwa mówi zakres, a nie wymóg pracy w tej częstotliwości co bezsprzecznie oznacza, że urzędnicy mogą pracować również w paśmie licencjonowanym – ich moduł radiowy daje taką możliwość. Zamawiający nie ma wiedzy na temat już istniejących stacji nadawczych na terenach objętych projektem, ich ewentualne utworzenie leży po stronie Wykonawcy.

Wybór wyspecyfikowanej w SIWZ technologii podyktowany jest kwestiami ekonomicznymi i charakterystyką obszaru objętego projektem. Jednocześnie Zamawiający pragnie zauważyć, że dopuścił inne technologie dostawy Internetu dla 10% BO i PK w przypadku braku uzyskania łączności radiowej.

Stacje klienckie z godnie z projektem będą własnością Zamawiającego przez co ewentualna infrastruktura i pasmo w analogiczny sposób muszą również przejść w posiadanie Zamawiającego co oznacza, że absurd który Wykonawca podnosi nie ma miejsca – nie ma związku między placeniem koncesji radiowej przez Wykonawcę, a jego udziałem w zamówieniach publicznych – idąc tym torem, Wykonawca mógłby rościć pretensję do wszystkich projektów typu eInclusion w kraju gdzie wymagany jest dostęp do Internetu w paśmie wolnym.

Zamawiający zwraca uwagę, że Wykonawca nie może narzucać Zamawiającemu parametrów sprzętu i usług który chce nabyć w drodze zamówienia. Zamawiający jest uprawniony do dokonania opisu przedmiotu zamówienia w sposób, który w najwyższym stopniu uwzględni jego potrzeby oraz cele jakim służyć ma przedmiot zamówienia. Zamiarem Zamawiającego przy opisie przedmiotu zamówienia były tylko i wyłącznie realne korzyści użytkownika (beneficjenta ostatecznego, punktów koordynujących), natomiast w najmniejszym stopniu nie kierowano się zamiarem ograniczenia uczciwej konkurencji czy dyskryminacji jakiegokolwiek podmiotu prowadzącego działalność gospodarczą. Zamawiający zwraca uwagę że zasada uczciwej konkurencji nie polega na dopuszczeniu do zamówienia wszystkich, lecz tylko tych, którzy spełniają wymagania Zamawiającego.

Zgodnie z orzecznictwem KIO:

- KIO/UZP 311/08

Opisanie przedmiotu zamówienia z poszanowaniem przepisów prawa nie jest jednoznaczne z koniecznością zdolności realizacji zamówienia przez wszystkie podmioty działające na rynku w danej branży.

- KIO/UZP 275/08

Ingerowanie przez Wykonawcę w opis przedmiotu zamówienia dokonany stosownie do konkretnych potrzeb Zamawiającego nie znajduje uzasadnienia.

WÓJT
Krzysztof Atlas