

Nowy Sącz, dnia 29.06.2010 r.

Nr sprawy: **BPM.ZZP.341-574/10**

**Otrzymują Wykonawcy
którym przekazano
specyfikację
wg rozdzielnika**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego pn.: Wymiana stolarki okiennej i drzwiowej w budynku Szkoły Podstawowej Nr 2 – filia przy ul. Barbackiego 34 w Nowym Sączu

- I. Na podstawie art. 181 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jedn. z 2010 r. Dz. U. nr 113, poz. 759), zwanej dalej „ustawą”, zamawiający **Miasto Nowy Sącz**, ul. Rynek 1, 33-300 Nowy Sącz, zwany dalej „Zamawiającym” przekazuje wykonawcom treść informacji otrzymanej od Wykonawcy wraz z odpowiedzią, gdyż skierowano do Zamawiającego informację o niezgodnej z przepisami ustawy czynności podjętej przez niego lub zaniechaniu czynności, do której jest on zobowiązany na podstawie ustawy.

INFORMACJA (PROTEST) WYKONAWCY

Na podstawie art. 181 ust. 1 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. (Dz. U. nr 19 poz. 177 ze zmianami) przekazujemy informację dotyczącą postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o zamieszczeniu w specyfikacji istotnych warunków zamówienia zapisu niezgodnego z art. 7 ust. 1 Ustawy Prawo Zamówień Publicznych nakazującego przygotowanie postępowania w sposób umożliwiający zachowanie uczciwej konkurencji i równe traktowanie wykonawców. Zapis ten stanowił odpowiedź na pytanie do specyfikacji opublikowaną w dniu 25.06.2010 r. stając się częścią specyfikacji istotnych warunków zamówienia a dotyczy zastosowania profili okiennych w klasie A. Ogranicza to uczciwą konkurencję oraz równe traktowanie Wykonawców w związku z tym Wykonawca

żąda aby Zamawiający usunął ze Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia – zapis: profile okienne w klasie A.

Uzasadnienie:

Wymóg zastosowania klasy profili okiennych A ogranicza uczciwą konkurencję utrudniając udział w postępowaniu wykonawcom oferującym profile okienne sklasyfikowane jako B a posiadającymi parametry techniczne porównywalne z profilami oznaczonymi klasą A. Klasowość stolarki okiennej została sformułowana w oparciu o rozpowszechniony przez dominujących opiniotwórczo producentów profili parametr grubości ścianki. Nie występuje ona natomiast w podstawowym dokumencie dopuszczającym stolarkę okienną do stosowania w budownictwie tzn. Polskiej Normie 14 351/2006. W badaniach prowadzonych przez certyfikowane jednostki profile charakteryzuje się w oparciu o istotniejsze parametry takie jak: przenikalność cieplna, przepuszczalność powietrza, właściwości akustyczne, wodoszczelność, nośność urządzeń zabezpieczających, odporność na obciążenie wiatrem. Na parametry statyczne okna (obciążenie wiatrem) ma dominujący wpływ odpowiednio dobrane wzmocnienie a nie grubość ścianki profilu, toteż nie można faworyzować profili o ściance minimalnie grubszej tylko należy rozpatrywać zestawienie: wzmocnienie plus profil.

W świetle obowiązującego prawa budowlanego Aprobata Techniczne gdzie podawana była klasowość profili przestały obowiązywać. Toteż Zamawiający nie ma prawa podawania klasowości profilu A, B lub C, gdyż obowiązująca Polska Norma takiego rozróżnienie nie posiada.

Ponadto aktualnie wobec zastąpienia Aprobata Technicznej jako dokumentu odniesienia dla stolarki okiennej przez świadectwa badań, profile charakteryzowane są przez właściwości empiryczne sformułowane przez jednostkę notyfikującą dla danego producenta. W związku z tym wymóg zastosowania profili okiennych klasy A jest naruszeniem uczciwej konkurencji przy udzielaniu zamówień publicznych.

Zmasowana kampania reklamowa jednego z producentów profili nagłaśniającego klasowość profili (klasa A) nie może w żadnym stopniu wpływać na zapisy w Specyfikacji Technicznych Zamówień Publicznych, gdyż w świetle opisanych wyżej przepisów i norm obecnie obowiązujących w Polsce okna danego producenta albo są dopuszczone do budynków Użyteczności Publicznej albo nie i decydują o tym akredytowane laboratoria.

Wykonawca żąda usunięcia w/w zapisy ze Specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

ODPOWIEDŹ ZAMAWIAJĄCEGO

W odpowiedzi na informację (protest) złożoną przez Wykonawcę, Zamawiający informuje, iż podtrzymuje swoje stanowisko dotyczące parametrów jakim powinna odpowiadać stolarka okienna, która ma zostać zamontowana w ramach przedmiotowego zamówienia, na budynku Szkoły Podstawowej nr 2 - filia przy ul. Barbackiego 34 w Nowym Sączu.

Zastosowanie w przedmiotowym postępowaniu profili okiennych klasy „A” determinowane jest dbałością Zamawiającego o wykonanie zamówienia z możliwie wysokiej klasy materiałów – co ma gwarantować długoletnie bezawaryjne użytkowanie wyrobu dostarczonego i zamontowanego przez wykonawcę.

Zamawiający pragnie również nadmienić, że specyfikacja w postępowaniu o zamówienie publiczne tworzona jest przez Zamawiającego po to, aby otrzymać w wyniku zamówienia dobra lub usługi, które będą ściśle odpowiadać jego potrzebom. Specyfikacja ma w tym zakresie chronić interes zamawiającego i gwarantować mu, iż otrzyma towar lub usługę, które rzeczywiście były przedmiotem zamówienia.¹ Zamawiający prowadząc postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, w specyfikacji określa wymagania techniczne stawiane dostarczonym towarom czy usługom zgodnie ze swoimi potrzebami i swoją wiedzą. Zamawiający nie może dostosowywać specyfikacji do możliwości technicznych wygodnych dla poszczególnych Wykonawców, obniżając wymagania techniczne w odniesieniu do swoich potrzeb. Przyjęcie takiej tezy prowadziłoby do konieczności ciągłej zmiany wymagań, w konsekwencji, dopuszczenia do postępowania Wykonawców, którzy nie oferują usług lub dostaw odpowiedniej (wcześniej zaplanowanej) jakości. Próba ustalania wymagań technicznych zawartych w specyfikacji przez Wykonawców, a nie przez Zamawiającego prowadzi bowiem do zachwiania równowagi pomiędzy poszczególnymi Wykonawcami i w konsekwencji naruszenia przepisu art. 3 ustawy o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (tekst jedn., Dz. U. z 2003 r., nr 153, poz. 1503).

Określenie wysokich, ale możliwych do spełnienia wymagań co do oferowanego przedmiotu zamówienia nie prowadzi do naruszenia zasad uczciwego postępowania² Zamawiający ma bowiem swobodę kształtowania warunków technicznych, jakie muszą spełnić dobra czy usługi będące przedmiotem postępowania. Jeżeli więc jeden z potencjalnych Wykonawców nie jest w stanie spełnić postawionych przez Zamawiającego warunków, nie oznacza to automatycznie naruszenia zasady uczciwej konkurencji lub utrudniania uczciwej konkurencji.

¹ Wyrok ZA z 28.01.2005 r., sygn. akt UZP/ZO/0-121/05.

² Wyrok ZA z 3.02.2005r., sygn. akt UZP/ZO/0-153/05.

II. POUCZENIE

Pouczenie o środkach ochrony prawnej, przysługujących wykonawcy w toku postępowania o udzielenie zamówienia zawarte zostało w Rozdziale XVII specyfikacji.

Z up. PREZYDENTA MIASTA
(-) Bożena Jawor
Zastępca Prezydenta
29.06.2010

*(data i podpis kierownika zamawiającego
lub osoby upoważnionej)*

Otrzymują:

1. Wykonawcy, którym przekazano specyfikację,
2. strona internetowa: www.nowysacz.pl,
3. a/a UM - BPM.ZZP.