

UNIWERSYTECKIE CENTRUM KLINICZNE

im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

DZP/381/39A/2016

Katowice, dn. 24.06.2016 r.

Do wszystkich Wykonawców

Dot. postępowania w trybie przetargu nieograniczonego na wymianę 4 wind towarowo-osobowych w UCK im. prof. K. Gibińskiego SUM na terenie obiektu przy ul. Medyków 14 w Katowicach

PYTANIE 1 :

W załączniku nr 4 do SIWZ, Zamawiający przedstawia wymagania względem realizacji zadania oraz parametrów technicznych nowych dźwigów w sposób utrudniający uczciwą konkurencję. Wskutek zbiegu wielu szczegółowych wymagań, nie wpływających na właściwości użytkowe, Zamawiający uniemożliwia przedstawienie ofert na inne urządzenia o nie gorszej funkcjonalności. Łączne wymagania napędu „regeneracyjnego” „pasowego”, „system monitoringu stanu pasów nośnych na stałe zintegrowanego z zespołem napędowym”, prowadnice kabinowe i przeciwwagowe „ciągnione”, maszynownia „górna nad szybem” ograniczają konkurencję tylko do jednego producenta (firmy OTIS). Sam wymóg „napędu regeneracyjnego pasowego” ogranicza grono dostawców urządzeń tylko do dwóch, oskarżonych i ukaranych przez Trybunał Sprawiedliwości UE w 2011 roku za praktyki prowadzenia nieuczciwej konkurencji karą przyznaną przez Komisję Europejską o łącznej wartości bliskiej 1mld euro (jedna z najwyższych kwot zasądzonych w historii UE).

Przedmiot zamówienia publicznego powinien być opisany w sposób neutralny i nieutrudniający uczciwą konkurencję. Oznacza to konieczność eliminacji w opisie przedmiotu zamówienia wszelkich sformułowań, które mogłyby wskazywać konkretnego Wykonawcę, bądź które eliminowałyby konkretnych wykonawców, uniemożliwiając im złożenie ofert lub powodowałyby stację, w której jeden z zainteresowanych Wykonawców byłby bardziej uprzywilejowany od pozostałych. Działaniem wbrew zasadzie uczciwej konkurencji jest również na tyle rygorystyczne określenie wymagań jakie powinien spełnić przedmiot zamówienia, że nie jest uzasadnione potrzebami Zamawiającego, a jednocześnie ogranicza krąg Wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia. Zamawiający powinien zatem unikać wszelkich sformułowań lub parametrów, które wskazywałyby na konkretny wybór albo konkretnego Wykonawcę. Nie można mówić o zachowaniu zasady uczciwej konkurencji w sytuacji, gdy przedmiot zamówienia określony jest w sposób wskazujący na konkretny produkt, przy czym podmiot ten nie musi być nazwany przez Zamawiającego – wystarczy, że wymogi i parametry dla przedmiotu zamówienia określone są tak, że aby je spełnić oferent musi dostarczyć jeden konkretny produkt (wyroki – **sygn. akt. UZP/ZO/0-2098/03**, **sygn. Akt KIO/UZP 33/07**).

Do stwierdzenia nieprawidłowości w opisie przedmiotu zamówienia, a tym samym sprzeczności z prawem, wystarczy już jedynie zaistnienie samej możliwości utrudnienia uczciwej konkurencji poprzez zastosowanie określonych postanowień w SIWZ. Z naruszeniem zasady równego traktowania Wykonawców mamy zatem do czynienia w sposób, który istotnie ograniczy się krąg potencjalnych Wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia – **sygn. akt UZP/ZO/0-1688/05**. Z takim przypadkiem mamy do czynienia w realiach niniejszego postępowania bowiem spełniającym jednocześnie wszystkie wymagane przez Zamawiającego minimalne parametry techniczne jest produkt firmy OTIS, przy czym prawdopodobnie potrzeby Zamawiającego można

Uniwersyteckie Centrum Kliniczne im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

ul. Ceglana 35, 40-514 Katowice; tel. 32 35 81 200, 32 35 81 460, fax: 32 25 18 437

www.uck.katowice.pl

REGON: 001325767; NIP: 9542274017; KRS: 0000049660; Księga rej.: 000000018597

UNIwersYTECKIE CENTRUM KLINICZNE

im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

spełnić oferując inne rozwiązania techniczne gwarantujące spełnienie wszelkich wymogów użytkowych.

Analogiczny pogląd zaprezentowała Krajowa Izba Odwoławcza w uchwale z 2009 roku sygn. akt KIO/KD 2/09 wydanej w wyniku rozpatrzenia zastrzeżeń do zaleceń pokontrolnych Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych, zgłoszonych po przeprowadzeniu kontroli doraźnej podobnego postępowania o zamówienie publiczne. W ocenie Izby opisanie przedmiotu zamówienia uniemożliwiało praktycznie jakąkolwiek uczciwą konkurencję. Ustalenie parametrów w ten sposób, iż może je spełnić wyłącznie jeden produkt konkretnego producenta, wyeliminowało z postępowania wszystkich pozostałych producentów czy sprzedawców.

Takie działanie grozi nieracjonalnym wydatkowaniem przez Zamawiających środków publicznych, gdyż z jednej strony Wykonawcy zmuszeni opisem przedmiotu zamówienia do zaoferowania konkretnego produktu pozbawieni zostają możliwości zaoferowania produktu alternatywnego, a z drugiej strony, ze względu na brak presji konkurencyjnej nie są zmuszeni realiami rynkowymi odnoszącymi się do takich produktów do dostosowania do nich ceny oferty, co nie daje możliwości udzielenia zamówienia po niższej (właściwej dla rynku) cenie. W efekcie prowadzi to do powstania ułomnego rynku kreowanego przez Zamawiających, na którym rzeczywistą konkurencję zastępuje quasi-konkurencja między dostawcami tej samej technologii/produktów tego samego producenta (w przedmiotowym przypadku: producent pasów nośnych).

Podkreślenia wymaga, iż określone w opisie przedmiotu zamówienia wymagane minimalne parametry techniczne dźwigu winny odnosić się do właściwości użytkowych, które mogłyby rozróżnić windy lepsze lub gorsze z punktu widzenia użytkownika. Przy czym nie jest dopuszczalna taka konfiguracja parametrów – jak ma to miejsce w niemniejszym postępowaniu – która wskazywałaby na dźwig tylko jednego producenta, jeżeli istnieją produkty o zbliżonych parametrach technicznych innych producentów, których właściwości użytkowe odpowiadają istotnym i usprawiedliwionym potrzebom Zamawiającego (produkty równoważne). Na rynku urządzeń dźwigowych są dostępne windy różnych producentów, których szczegółowe parametry techniczne mogą różnić się między sobą, jednakże pomimo tych różnic, urządzenia te posiadają tożsame walory użytkowe, których istnienie determinuje ocenę przydatności dla Zamawiającego.

Celem procedur udzielania zamówień publicznych jest zagwarantowanie równego traktowania wszystkich uczestników postępowania w sprawie udzielenia zamówienia publicznego, wyeliminowanie zjawisk o charakterze korupcyjnym i w konsekwencji ochrona rynku, który powinien być zorganizowany przy zachowaniu zasady równości wszystkich uczestniczących w nim podmiotów. Wymogi te w równym stopniu dotyczą toku postępowania, jak i określenia warunków udziału w postępowaniu.

Powyższe oznacza konieczność eliminacji z opisu przedmiotu zamówienia wszelkich sformułowań, które mogłyby wskazywać konkretnego Wykonawcę (m.in. pasy nośne, monitoring pasów nośnych, napęd regeneracyjny), bądź które eliminowałyby konkretnych Wykonawców, uniemożliwiając im złożenie ofert lub powodowałyby sytuację, w której jeden z zainteresowanych Wykonawców byłby bardziej uprzywilejowany od pozostałych (wyroki: sygn. akt II Ca 587/05, niepubl.; sygn. akt II Ca 693/05, niepubl., sygn. akt: KIO/UZP 2/09). Ponadto należy dodać, iż do naruszenia przepisów prawa może dojść w sytuacji, w której istnieje jedynie możliwość utrudnienia uczciwej konkurencji (wyrok: sygn. akt: KIO/UZP 1240/08). Przy czym naruszeniem zasady

Uniwersyteckie Centrum Kliniczne im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

ul. Ceglana 35, 40-514 Katowice; tel. 32 35 81 200, 32 35 81 460, fax: 32 25 18 437

www.uck.katowice.pl

REGON: 001325767; NIP: 9542274017; KRS: 0000049660; Księga rej.: 000000018597

UNIWERSYTECKIE CENTRUM KLINICZNE

im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

uczciwej konkurencji jest nie tylko opis przedmiotu zamówienia wskazujący na jeden konkretny produkt lub Wykonawcę, ale także taki opis, który umożliwia dostęp do zamówienia kilku Wykonawcom, jednocześnie uniemożliwiając go w sposób nieuzasadniony innym, którzy również byliby w stanie wykonać dane zamówienie spełniając wymagania użytkowe Zamawiającego.

Pragniemy zaznaczyć, iż obecne sformułowania SIWZ stanowią naruszenie zasady uczciwej konkurencji określonej w art. 7 ustawy Pzp poprzez nieuzasadnione ograniczenie kręgu osób mogących ubiegać się o przedmiotowe zamówienie – wprowadzony wymóg w sposób oczywisty utrudnia dostęp do przetargu Wykonawcom którzy nie mogą używać rozwiązań opatentowanych. Następujące przepisy zostaną naruszone:

1. naruszenie art. 7 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych tj. zasady równego traktowania wykonawców oraz prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób, który utrudnia uczciwą konkurencję

2. naruszenie art. 7 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych tj. czynności związanych z przygotowaniem oraz przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia przez osoby bezstronne i obiektywne

3. naruszenie art. 36 ust. 1 ustawy PZP poprzez wadliwe sporządzenie specyfikacji istotnych warunków zamówienia w części dotyczącej opisu przedmiotu zamówienia oraz terminu wykonania zamówienia;

4. naruszenie art. 17 ust. 1 pkt 3 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.) albowiem przedmiot zamówienia oraz warunki udziału w postępowaniu zostały określone w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji

5. naruszenie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy PZP poprzez zaniechanie unieważnienia postępowania albowiem do czasu obowiązywania kwestionowanych zapisów jest ono obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego

6. naruszenie art. 3 ust 1 ustawy a dnia 16.04.1993 roku o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (...), zgodnie z którym czynem nieuczciwej konkurencji jest działanie sprzeczne z prawem lub dobrymi obyczajami, jeżeli zagraża lub narusza interes innego przedsiębiorcy

7. w konsekwencji na zasadzie związku przyczynowo – skutkowego spowodowałoby:

- naruszenie art. 7 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych tj. udzielenia Zamówienia wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy
- naruszenie art. 17 ust. 1 pkt 1 i 4 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.) albowiem wybrany Wykonawca nie został wybrany zgodnie z przepisami o zamówieniach publicznych
- naruszenie art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy PZP poprzez zaniechanie unieważnienia postępowania albowiem postępowanie obarczone jest wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego

Uniwersyteckie Centrum Kliniczne im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

ul. Ceglana 35, 40-514 Katowice; tel. 32 35 81 200, 32 35 81 460, fax: 32 25 18 437

www.uck.katowice.pl

REGON: 001325767; NIP: 9542274017; KRS: 0000049660; Księga rej.: 000000018597

UNIWERSYTECKIE CENTRUM KLINICZNE

im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

-
- to naruszenie art. 146 ust. 2 pkt 5 ustawy PZP poprzez wybór oferty z rażącym naruszeniem ustawy;
 - naruszenie art. 146 ust. 2 pkt 6 ustawy PZP poprzez naruszenie przepisów określonych w ustawie, które miały wpływ na wynik postępowania;
 - naruszenie art. 5 kc, art. 58 § 1 i 2 kc. w związku z art. 14 ustawy Prawo zamówień publicznych tj. poprzez bezprawne dokonanie czynności sprzecznej z ustawą lub mającej na celu jej obejście

8. takie działanie Zamawiającego stanowi jednocześnie złamanie art. 22 w zw. z art. 8 ust. 2 Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej z dnia 2 kwietnia 1997 r. (Dz. U. Nr 78, poz. 483 ze zm. Dz. U. 2001. Nr 28, poz. 319), która stanowi, że ograniczenia wolności działalności gospodarczej są dopuszczalne tylko w drodze ustawy i tylko ze względów na ważny interes publiczny.

W świetle powyższego, prosimy o wykreślenie zapisów powiązanych z pasami nośnymi i technologią GEN2® obarczoną wieloma patentami tj. napędu „regeneracyjnego” „pasowego” i „system monitoringu stanu pasów nośnych na stałe zintegrowanego z zespołem napędowym” i zastąpienie ich walorami użytkowymi. Dobrą alternatywą jest również dopuszczeniem ogólnodostępnej technologii linowej opartej na wzmocnionych linach z rdzeniem oraz nowoczesnymi układami sterowymi gwarantującymi zmniejszoną ilość zużywanej energii przez dźwig, monitorowanymi co najmniej raz w miesiącu.

Jeżeli Zamawiający uważa, że pasowy napęd regeneracyjny wraz z elementami nośnymi spowoduje oszczędność energii, cichszą pracę dźwigów, wyższy komfort jazdy oraz zredukuje koszty eksploatacji Zamawiającego to prosimy o nie wskazywanie w SIWZ rozwiązań opatentowanych uniemożliwiających swobodną konkurencję, tylko racjonalne opisanie wymagań względem konkretnych właściwości użytkowych całego dźwigu, takich jak np.

- wymagane oszczędności energii całego dźwigu,
- maksymalny poziom hałasu w pomieszczeniach sąsiadujących z szymbem
- dokładność poziomowania się względem przystanku
- maksymalny koszt wymiany zestawu elementów nośnych (pasów lub lin) uwzględniający wskaźnik cen towarów i usług ogłaszany przez GUS
- minimalny czas użytkowania elementów nośnych podany w latach lub ilościach cykli / jazdy dźwigu

Z racji braku niezależnych badań na temat pasów nośnych, niezleconych przez producenta lub jednostki z nim powiązane, tylko wprowadzenie wymogów użytkowych (np. w formie wskazanej powyżej) zagwarantuje dobór rozwiązań równoważnych. W **sygn. akt KIO/UZP 798/08** stwierdzono, że „Na Zamawiającym ciąży obowiązek jednoznacznego i wyczerpującego określenia przedmiotu zamówienia, a zaniechanie Zamawiającego w tym zakresie narusza zasadę prowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji”.

Uniwersyteckie Centrum Kliniczne im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

ul. Ceglana 35, 40-514 Katowice; tel. 32 35 81 200, 32 35 81 460, fax: 32 25 18 437

www.uck.katowice.pl

REGON: 001325767; NIP: 9542274017; KRS: 0000049660; Księga rej.: 000000018597

UNIwersYTECKIE CENTRUM KLINICZNE

im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

Zadawanie większej ilości pytań mija się z celem w przypadku podtrzymania dotychczasowych wymogów. Będziemy wdzięczni za ustosunkowanie się do naszego pytania. Wierzymy, że pozwoli to na stworzenie korzystnej oferty dla obu stron.

Dobrze wykonany dźwig jest wieloletnią wizytówką i rekomendacją dla Wykonawcy, dlatego nasze pytania mają na celu pełne usatysfakcjonowanie Zamawiającego i wyeliminowanie potencjalnych nieporozumień

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający podtrzymuje wymagania przedstawione w SIWZ. Opisany zespół napędowy pasowy jest rozwiązaniem nowoczesnym, energooszczędnym i ekologicznym - kilkukrotnie trwalszym, o mniejszym zużyciu energii elektrycznej oraz niewymagającym smarowania i stosowania olejów, co przekłada się na mniejsze koszty eksploatacji i serwisowania. Ponadto z analizy rynku wynika, że krąg wykonawców posiadających w swojej ofercie wymagany przez Zamawiającego zespół napędowy pasowy nie ogranicza się do jednego podmiotu.

PYTANIE 2 :

W związku z chęcią przystąpienia do przetargu nieograniczonego. Chciałbym się dowiedzieć czy jest możliwość zastąpienia w SIWZ "Zespół napędowy elektryczny, pasowy, jednobiegowy, regeneracyjny, regulowany falownikiem" na Zespół napędowy elektryczny, linowy, regeneracyjny, regulowany falownikiem. ? Są to rozwiązania innego typu lecz są one równoważne.

ODPOWIEDŹ:

Zamawiający podtrzymuje wymagania przedstawione w SIWZ. Zgodnie z odpowiedzią na pytanie nr 1.

Z upoważnienia Dyrektora
Uniwersyteckiego Centrum Klinicznego im. prof. K. Gibińskiego
Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

Kierownik Biura Zamówień publicznych

Uniwersyteckie Centrum Kliniczne im. prof. K. Gibińskiego

Śląskiego Uniwersytetu Medycznego w Katowicach

ul. Ceglana 35, 40-514 Katowice; tel. 32 35 81 200, 32 35 81 460, fax: 32 25 18 437

www.uck.katowice.pl

REGON: 001325767; NIP: 9542274017; KRS: 0000049660; Księga rej.: 000000018597