



Warszawa, 3 lipca 2007 r.

Netia S.A.
z siedzibą w Warszawie
ul. Poleczki 13

NETIA SA
ul. Poleczki 13
02-822 Warszawa
NIP: 526-02-05-575
REGON: 011566374

Instytut Pamięci Narodowej – Komisja
Ścigania Zbrodni przeciwko Narodowi Polskiemu
Pl. Krasieńskich 2/4/6
00 – 207 Warszawa

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na świadczenie usług transmisji danych Nr 32524000-2 CPV ogłoszonego w dniu 26 czerwca 2007 r.

PROTEST

na treść ogłoszenia o zamówieniu oraz na treść SIWZ

Działając w imieniu spółki Netia S.A. z siedzibą w Warszawie (zwanej dalej **Wykonawcą**), na podstawie art. 180 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2006 r. Nr 164, poz. 1163 z późn. zm.) – zwanej dalej **Ustawą**, składam protest dotyczący:

1. treści ogłoszenia o zamówieniu na świadczenie usług transmisji danych Nr 32524000-2 CPV w części, w której jako warunek udziału w postępowaniu określono zapewnienie przez Wykonawcę uruchomienia świadczenia usługi od dnia 26 lipca 2007 r.;
2. treści punktu III pkt 2) oraz punktu VII Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (zwanej dalej **SIWZ**), zgodnie z którymi świadczenie usługi powinno się rozpocząć od dnia 26 lipca 2007 r.

Sposób określenia przez Zamawiającego w treści ogłoszenia oraz w treści SIWZ terminu rozpoczęcia świadczenia usługi objętej zamówieniem narusza zasady równego traktowania wykonawców oraz uczciwej konkurencji określone w treści art. 7 ust. 1 Ustawy, gdyż preferuje w postępowaniu dotychczasowego wykonawcę realizującego usługę objętą treścią zamówienia.

NETIA SA
ul. Poleczki 13
02-822 Warszawa
NIP: 526-02-05-575
REGON: 011566374

Mając na uwadze powyższe zarzuty wnoszę o:

Dokonanie przez Zamawiającego modyfikacji treści ogłoszenia oraz SIWZ poprzez określenie późniejszego terminu uruchomienia świadczenia usługi przez wykonawcę, z uwzględnieniem uwarunkowań technicznych i organizacyjnych determinujących ten termin.

UZASADNIENIE

W ocenie Zamawiającego określenie terminu realizacji zamówienia nastąpiło z naruszeniem zasady równego traktowania wykonawców, a to z tego względu, że biorąc pod uwagę termin składania ofert (6 lipca 2007 r.) oraz uwzględniając skalę przedsięwzięcia oraz uwarunkowania techniczne i organizacyjne nie jest możliwe rozpoczęcie świadczenia usługi począwszy od 26 lipca 2007 r. przez innego wykonawcę, niż wykonawca dotychczasowy. Określenie terminu rozpoczęcia świadczenia usługi stanowi zatem barierę uniemożliwiającą złożenie innym wykonawcom oferty konkurencyjnej wobec dotychczasowego wykonawcy.

W związku z powyższym należy przyjąć, iż wskazany w ogłoszeniu o zamówieniu i w punkcie III oraz VII SIWZ termin rozpoczęcia realizacji usługi objętej zamówieniem narusza dyspozycję art. 7 ust. 1 Ustawy, zgodnie z którym Zamawiający jest zobowiązany do przygotowania i prowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców. Naruszenie to polega przede wszystkim na uniemożliwieniu przez Zamawiającego ubiegania się o zamówienie innym wykonawcom niż ten, który dotychczas świadczył usługi objęte przetargiem.

Naruszenie powołanego powyżej przepisu oznacza, że całe postępowanie obarczone jest wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w myśl art. 93 ust. 1 pkt 7 Ustawy. Zawarcie umowy, w sytuacji naruszenia przepisu art. 7 ust. 1 Ustawy zawierającego podstawowe dla systemu zamówień publicznych zasady ich udzielania, czyniłoby ją nieważną na podstawie przepisu art. 58 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 146 ust. 1 Ustawy.

Powyższe uzasadnia wnioskowaną na wstępie modyfikację treści ogłoszenia o zamówieniu i treści SIWZ poprzez określenie przez Zamawiającego późniejszego terminu uruchomienia świadczenia usługi przez wykonawcę, z uwzględnieniem uwarunkowań technicznych i organizacyjnych determinujących ten termin. Wskazać przy tym należy, iż określenie ww. terminu nie jest warunkiem podmiotowym, dotyczącym właściwości wykonawcy, a zatem nie zachodzi przesłanka z art. 38 ust. 5 Ustawy. W związku z tym przesunięcie terminu rozpoczęcia realizacji usługi objętej

zamówieniem nie stanowi przeszkody do zawarcia ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Słuszność przedstawionej powyżej argumentacji Wykonawcy potwierdzona została w orzecznictwie Zespołu Arbitrów UZP (m.in. wyrok z dnia 27 lutego 2006 r. UZP/ZO/0-506/06; wyrok z dnia 27 lutego 2006 r. UZP/ZO/0-533/06).

Mając powyższe na uwadze wnoszę i wywodzę jak na wstępie.

Z poważaniem,

Netia SA

Grzegorz Madej
~~Kierownik ds. Rozwiązań Telekomunikacyjnych~~

NETIA SA
ul. Poleczki 13
02-822 Warszawa
NIP: 526-02-05-575
REGON: 011566374

Załączniki:

- odpis z KRS Wykonawcy;
- pełnomocnictwo.