

Warszawa, dnia 18 kwietnia 2014 r.

## Krajowe Biuro Wyborcze

Postępowanie ofertowe: ZP-3710-12/41 „Dostęp do mobilnego Internetu”

W dniu 17 i 18 kwietnia 2014 r. do Zamawiającego wpłynęły pytania następującej treści:

### Pytanie 1.

W Państwa zapytaniu jest podany router B593g-22 LTE (nie ma takiego modelu).  
Proszę poprawić na B593s-22 LTE

Mam też pytanie o czas reakcji, w Państwa zapytaniu jest:

- czas usunięcia zgłoszonej usterki — 4 godz. poza okresem wyborczym,
- czas usunięcia zgłoszonej usterki — 1 godz. w okresie wyborczym.

Czy można uszczegółowić to na czas reakcji na awarię i czasu usunięcia awarii w dni robocze i nie w dni robocze - propozycja:

- czas reakcji na awarię: 1 h
- czas usunięcia usterki 4 h w okresie wyborczym, 6 h poza okresem wyborczym.

Kary za brak usunięcia - czy występują? w jakiej wysokości?

### Odpowiedź:

Zamawiający poprawia model routera: **B593s-22 LTE** zamiast B593g-22 LTE

Zamawiający zmienia wymóg czasu usuwania usterek następująco:

1. czas reakcji na awarię: — 1 godz. w okresie wyborów (24-28 maja 2014r., oraz wybory Samorządowe 2014r., wybory Prezydenta 2015r., wybory do Sejmu i Senatu 2015r.)
2. czas usunięcia awarii — 4 godz. w okresie wyborów (24-28 maja 2014r., oraz wybory Samorządowe 2014r., wybory Prezydenta 2015r., wybory do Sejmu i Senatu 2015r.)
3. czas reakcji na awarię: — 4 godz. poza okresem wyborów,
4. czas usunięcia awarii — 12 godz. poza okresem wyborów.

Kary umowne:

Za brak usunięcia awarii w okresie wyborów — 2% wartości za miesiąc usługi za każdą godzinę powyżej 4 godzin

Za brak usunięcia awarii w okresie wyborów — 0,5% wartości za miesiąc usługi za każdą dobę powyżej 12 godzin.

## Pytanie 2

Szanowni Państwo!

W nawiązaniu do ogłoszenia o postępowaniu ofertowym ZP-3710-12/14 na „*Dostęp do mobilnego Internetu*” pragniemy zwrócić uwagę, że fakt prowadzenia postępowania o wartości zamówienia do 14 000 euro nie zwalnia Zamawiającego z obowiązku udzielania zamówień w poszanowaniu zasad Traktatu ustanawiającego Wspólnotę Europejską, a w szczególności zasady swobody przepływu towarów, swobody przedsiębiorczości oraz swobody świadczenia usług, a także zasad, które się z nich wywodzą, takich jak: zasada równego traktowania, zasada niedyskryminacji, zasada wzajemnej uznawalności, zasada proporcjonalności oraz zasada przejrzystości (por. pkt 2 preambuły Dyrektywy 2004/18/WE Parlamentu Europejskiego i Rady z dnia 31 marca 2004 r. w sprawie koordynacji procedur udzielania zamówień publicznych na roboty budowlane, dostawy i usługi)

W naszej opinii przedmiotowe postępowanie zawiera postanowienia naruszające podstawowe zasady równego traktowania i niedyskryminacji Wykonawców oraz postanowienia ograniczające konkurencję:

1) termin składania ofert wyznaczony na dzień 23.04.2014 r.

Orange Polska S.A. - jako że nie jest obecnym operatorem usług telekomunikacyjnych - ma obowiązek przeprowadzenia w lokalizacjach wskazanych przez Zamawiającego audytów technicznych zgodnie ze standardową procedurą, czyli w kolejności tematów skierowanych do realizacji. Przestrzeganie tych zasad jest nadzorowane przez Prezesa UKE poprzez weryfikację tego w systemie informatycznym dostępnym dla kontrolerów z UKE. Audyt techniczny polega na sprawdzeniu możliwości zainstalowania, uruchomienia i świadczenia danej usługi telekomunikacyjnej. Zgodnie z przyjętymi przez Orange Polską S.A. standardowymi procedurami, audyt techniczny dotyczący linii telefonicznych powinien trwać do 5 dni roboczych. Termin jego przeprowadzenia jest bowiem zależny również od Zamawiającego, m.in. od jego zgody na audyt techniczny (wizję lokalną).

Termin składania ofert powinien uwzględnić czas niezbędny na rzetelne przygotowanie oferty. W przedmiotowym postępowaniu wyznaczony termin jest zbyt krótki, szczególnie w kontekście konieczności przeprowadzenia audytu technicznego, o czym mowa wyżej. Co prawda w niniejszym postępowaniu nie stosuje się przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych, to jednak warto zwrócić uwagę na pogląd przyjęty w orzecznictwie KIO, że „*uwzględnienie czasu niezbędnego do przygotowania i złożenia oferty w warunkach konkretnego postępowania, w szczególności opisu przedmiotu zamówienia jego złożoności i rozmiarów, zapewnia realną konkurencję w postępowaniu i odpowiada postulatowi wynikającemu z art. 7 ust. 1 Pzp*” (wyrok KIO z dnia 1 lutego 2011r., Sygn. akt: KIO 79/11 KIO 89/11 KIO 90/11)

W przedmiotowym postępowaniu Wykonawca musi przeprowadzić obowiązkową weryfikację zasięgów dla aż 50 lokalizacji, a potem w oparciu o nią dokonać rzetelną kalkulację oferty. Dodatkowo postępowanie zostało ogłoszone tuż przed okresem świąt wielkanocnych, co wiąże się z ograniczeniem czasu na przeprowadzenie audytów technicznych. Również w orzecznictwie KIO funkcjonuje pogląd, że ogłoszenie postępowania przed okresem świątecznym jest okolicznością obiektywnie mogącą wpływać na niemożliwość dotrzymania wyznaczonego terminu (por. wyrok z dnia 5 stycznia 2012 r., Sygn. akt: KIO 2765/11).

W związku z powyższym wnosimy o przedłużenie terminu składania ofert do dnia 30.04.2014 r

## Odpowiedź:

Zamawiający, z uwagi na dni świąteczne, zmienia termin składania ofert na **25 kwietnia 2014r.** zamiast 23 kwietnia 2014r., na godz. 11.00.

Dłuższy termin wnioskowany w pytaniu jest dla Zamawiającego nie do przyjęcia, ponieważ usługi, z powodu terminu wyborów na 25 maja 2014r., muszą być uruchomione jak najszybciej.

Otwarcie ofert nastąpi **25 kwietnia 2014r.** o godz. 11.10

### Pytanie 3

#### 2) terminy usuwania awarii

Naszym zdaniem wymagane przez Zamawiającego terminy usuwania awarii:

- czas usunięcia zgłoszonej usterki — 4 godz. poza okresem wyborczym,
- czas usunięcia zgłoszonej usterki — 1 godz. w okresie wyborczym

są nierealne do wykonania. Tym samym zapisy te ograniczają dostęp do przedmiotowego zamówienia i ograniczają uczciwą konkurencję.

W związku z powyższym wnosimy o modyfikację specyfikację istotnych warunków zamówienia w następujący sposób:

- czas usunięcia zgłoszonej usterki — 24godz. poza okresem wyborczym,
- czas usunięcia zgłoszonej usterki — 24 godz. w okresie wyborczym

### Odpowiedź:

Zamawiający zmienia wymóg czasu usuwania usterek następująco:

1. czas reakcji na awarię: — 1 godz. w okresie wyborów (24-28 maja 2014r., oraz wybory Samorządowe 2014r., wybory Prezydenta 2015r., wybory do Sejmu i Senatu 2015r.)
2. czas usunięcia awarii — 4 godz. w okresie wyborów (24-28 maja 2014r., oraz wybory Samorządowe 2014r., wybory Prezydenta 2015r., wybory do Sejmu i Senatu 2015r.)
3. czas reakcji na awarię: — 4 godz. poza okresem wyborów,
4. czas usunięcia awarii — 6 godz. poza okresem wyborów.

#### Kary umowne:

Za brak usunięcia awarii w okresie wyborów — 2% wartości za miesiąc usługi za każdą godzinę powyżej 4 godzin

Za brak usunięcia awarii w okresie wyborów — 0,5% wartości za miesiąc usługi za każdą dobę powyżej 6 godzin.

## Pytanie 4

3) termin wykonania zamówienia od 24.04.2014 r.

Zgodnie z ogłoszeniem o zamówieniu rozpoczęcie świadczenia usług ma nastąpić 1 dzień po złożeniu oferty.

W okresie od terminu złożenia ofert do terminu rozpoczęcia świadczenia usług musi nastąpić szereg czynności:

- 1) badanie i ocena oferty Zamawiającego,
- 2) dokonanie wyboru oferty najkorzystniejszej,
- 3) poinformowanie wykonawców o wyniku postępowania,
- 4) obustronne podpisanie umowy, które zgodnie z istotnymi dla stron postanowieniami, które zostaną wprowadzone do umowy „Umowa będzie zawarta w siedzibie Zamawiającego co najmniej 5 dnia od daty zawiadomienia o wyborze Wykonawcy”
- 5) uruchomienie usługi

Zważywszy powyższe termin rozpoczęcia świadczenia usług od dnia 24.04.2014 r., czyli w dniu następnym po terminie składania ofert jest nierealny nawet dla operatora, który obecnie świadczy u Zamawiającego usługi, chyba że Zamawiający zakłada że ofertę złoży tylko dotychczasowy operator, który w związku z faktem świadczenia obecnie usług u Zamawiającego ma wypracowane postanowienia umowne akceptowalne przez obie Strony.

W jeszcze gorszej sytuacji jest nowy operator, który musi przenieść numery bez narażania Zamawiającego na kary wynikające z zerwania umów, czyli co najmniej 30 dni od momentu podpisania umowy.

Powyższe wskazuje jednoznacznie na naruszenie zasad równego traktowania i dyskryminacji

Biorąc powyższe pod uwagę wnosimy o zmianę terminu rozpoczęcia usług na 30 dni od daty zawarcia umowy

Nadmienić należy, że zgodnie z art. 44 ust. 3 pkt 1 ustawy o finansach publicznych z dnia 27 sierpnia 2009 r. (Dz. U. Nr 157 poz. 1240) „wydatki publiczne powinny by dokonywane w sposób celowy i oszczędny z zachowaniem zasady uzyskiwania najlepszych efektów z danych nakładów”. Na realizację powyższych zasad finansów publicznych ma niewątpliwie stosowanie w ogłoszeniu zapisów ograniczających uczciwą konkurencję (Wykonawcy inni niż dotychczasowy nie złożą oferty), które w konsekwencji skutkują udzieleniem zamówienia z naruszeniem zasad uczciwej konkurencji, równego traktowania i dyskryminacji Wykonawców.

## Odpowiedź:

Zamawiający może jedynie zamieść **termin rozpoczęcia świadczenia usług na 1 maja 2014r.** zamiast 24 kwietnia 2014r.