

**THORN**

Wrocław, dnia 16 listopada 2009 r.

**Zamawiający:**

Gmina Wieluń  
pl. Kazimierza Wielkiego 1  
98-300 Wieluń

**Wykonawca:**

Thorn Lighting Polska sp. z o.o.  
50-513 Wrocław  
ul. Gazowa 26 A  
Fax: 071 3366029

Thorn Lighting Polska Sp. z o.o.  
ul. Gazowa 26 a  
50-513 Wrocław

tel. (71) 33 66 026  
fax (71) 33 66 029

www.thornlighting.pl  
thorn@thornlight.pl

**PROTEST**

W imieniu Wykonawcy, spółki Thorn Lighting Polska sp. z o.o. z siedzibą we Wrocławiu, na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007, Nr 223, poz. 1655), zwanej dalej „PZP”, wnoszę protest na zapisy ogłoszenia o zamówieniu (BZP nr 202281) w postępowaniu przetargowym w trybie przetargu ograniczonego pn.: „Kompleksowy remont i rozbudowa systemu oświetlenia ulicznego na terenie gminy Wieluń”.

Zarzucam Zamawiającemu, że w zapisach przedmiotowego ogłoszenia o zamówieniu naruszył następujące przepisy PZP:

- 1) art. 22 ust. 2 PZP poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję,
- 2) art. 7 ust. 1 PZP poprzez naruszenie zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, przejawiające się w sformułowaniu ogłoszenia o zamówieniu w sposób utrudniający złożenie oferty równoważnej.

Mając powyższe na uwadze wnoszę o:

- 1) wykreślenie lub zmianę na poprawne wszystkich zapisów ogłoszenia o zamówieniu, naruszających ustawę PZP w obecnym kształcie,
- 2) określenie przez Zamawiającego sposobu oceny równoważności wniosków o dopuszczenie udziału w przetargu, w sposób zapewniający obiektywną ocenę produktów równoważnych,
- 3) przedłużenie czasu na złożenie oferty o 10 dni, liczonych od momentu uwzględnienia niniejszego protestu,
- 4) w przypadku nieuwzględnienia wniosków (pkt 1-3) protestującego Wykonawcy, unieważnienie postępowania, gdyż wobec naruszeń przepisów PZP nie jest możliwe zawarcie ważnej umowy w niniejszym postępowaniu.

Przedstawiciel Zarządu  
Thorn Lighting Polska  
[Podpis]

Prokurent  
Thorn Lighting Polska  
[Podpis]  
Agnieszka Wiśniewska

KRS Wrocław - Fabryczna  
0000048097  
Kapitał zał.: 10.721.400,00 PLN  
NIP 899 - 00 - 25 - 568

## UZASADNIENIE

### Ad. 1 i 2

Zamawiający, na mocy przepisu art. 22 ust. 2 PZP, zobowiązany jest do opisywania warunków, jakie powinien spełniać wykonawca dopuszczony do udziału w postępowaniu w sposób, który nie powoduje utrudnienia uczciwej konkurencji. Zgodnie z tym przepisem, zamawiający precyzując warunki udziału w postępowaniu, powinien opierać się na obiektywnych przesłankach, tak aby do udziału w postępowaniu był dopuszczony każdy wykonawca zdolny do wykonania zamówienia. Jak wskazuje się w doktrynie, celem unormowania nie jest jakiegokolwiek zawężenie kręgu potencjalnych wykonawców, lecz wyłącznie ochrona interesów publicznych.

W związku z tym, określając warunki udziału w postępowaniu, Zamawiający jest ściśle związany przedmiotem i wartością zamówienia. Innymi słowy, warunki powinny być formułowane w granicach, jakie wyznacza przedmiot świadczenia wykonawcy umowy w sprawie zamówienia publicznego. Formułowanie warunków udziału w postępowaniu w sposób, który zapewnia uczciwą konkurencję, oznacza wyznaczenie pewnego minimalnego poziomu potencjału osobowego, finansowego, ekonomicznego, technicznego oraz doświadczenia, jak wskazano powyżej uzależnionego od przedmiotu zamówienia, jego wartości przy uwzględnieniu rynku właściwego.

W niniejszej sprawie, dokonany przez Zamawiającego opis warunków udziału w postępowaniu, poprzez wyrażone w ogłoszeniu o zamówieniu żądanie zbyt wygórowanego doświadczenia wykonawców w wykonanych robotach, utrudnia, a nawet wyłącza uczciwą konkurencję. **W rzeczywistości, bowiem tylko jedna firma w Polsce spełnia te wymagania.** Wykonawcy dysponujący nieco mniejszym doświadczeniem zawodowym są, zatem dyskryminowani, gdyż mimo posiadania odpowiedniego potencjału do wykonania robót będących przedmiotem niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, nie są w stanie złożyć skutecznego wniosku o dopuszczenie udziału w przetargu.

Ponadto, Zamawiający wymaga od wykonawców doświadczenia w finansowaniu inwestycji przez okres nie krótszy niż 8 lat. Zamawiającemu powinno zależeć raczej na jak najkrótszym okresie finansowania, z uwagi na fakt, iż wydłużenie okresu spłaty podwyższa całkowity koszt inwestycji. Taka sytuacja jest niedopuszczalna w odniesieniu do obowiązujących zasad dyscypliny finansów publicznych i dbałości o interes publiczny.

Wskazać również należy, że taki zapis wprowadzony do ogłoszenia o zamówieniu powoduje utrudnienie konkurencji, gdyż wiele podmiotów, które są w stanie w pełni prawidłowo wykonać przedmiot umowy o udzielenie zamówienia, nie może pozwolić sobie na finansowanie przedmiotowej inwestycji przez okres 8 lat.

**Z łamaniem zasad uczciwej konkurencji możemy mieć do czynienia wtedy, gdy zamawiający w ogłoszeniu o zamówieniu ustala warunki udziału w postępowaniu, które może spełnić tylko jeden wykonawca, a także wtedy, gdy Zamawiający ogranicza w sposób niezasadniony dostęp do ubiegania się o zamówienie znacznemu gronu wykonawców mogących ubiegać się o to zamówienie.**

Warto również zwrócić uwagę na to, że takie ukształtowanie sytuacji wykonawców narusza również interes publiczny samego Zamawiającego, gdyż może to doprowadzić do sytuacji, w

Zm. Sk Zarządu  
Thorn Lighting Polska  
Ewa Reszka

Prokurent  
Thorn Lighting Polska  
Agnieszka Wisniewska

której o wiele korzystniejsza oferta nie zostanie nawet złożona, z uwagi na tak sformułowane warunki udziału w przedmiotowym postępowaniu

Zamawiający zamieszczając w ogłoszeniu o zamówienia wskazane wyżej zapisy, nie tylko narusza zasadę określoną w art. 22 ust. 2 PZP, ale także zasadę uczciwej konkurencji i zasadę równego dostępu do zamówienia publicznego określone art. 7 ust. 1 PZP, zniechęcając do udziału w postępowaniu wykonawców oferujących produkty równowazne.

Zasada równego traktowania wykonawców oznacza jednakowe traktowanie wykonawców na każdym etapie postępowania, bez stosowania przywilejów, ale także i środków dyskryminujących wykonawców. Jej przestrzeganie polega na stosowaniu jednej miary do wszystkich wykonawców znajdujących się w tej samej lub podobnej sytuacji, nie zaś na jednakowej ocenie wszystkich wykonawców. Na mocy przepisów PZP zakazane jest dokonywanie opisu warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia nie tylko takiego, który utrudnia uczciwą konkurencję wskazując na konkretnego wykonawcę, ale i takiego, który potencjalnie mógłby wpłynąć na konkurencję na rynku. Zachowanie uczciwej konkurencji oraz zasad równego traktowania powinno przejawiać się przede wszystkim w sformułowaniu zapisów ogłoszenia o zamówienie w sposób pozwalający na ubieganie się o udzielenie zamówienia podmiotom, które są w stanie faktycznie wykonać przedmiot zamówienia.

Biorąc powyższe pod uwagę, nie ma potrzeby takiego ustalania warunków udziału w postępowaniu, który znacznie przewyższa warunki, jakie powinien spełnić wykonawca w konkretnym postępowaniu, żeby należycie spełnić swoje ewentualne zobowiązanie po wyborze jego oferty.

Określenie warunków udziału w postępowaniu w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji stanowi również naruszenie dyscypliny finansów publicznych, o czym stanowi art. 17 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz. U. z 2005, Nr 15, poz. 114, ze zm.).

Mając powyższe na uwadze protestujący Wykonawca wnosi jak na wstępie.

KRS Wykonawcy dołączony jest do niniejszego protestu.

Uprzejmie proszę o niezwłoczne pisemne potwierdzenie wpłynięcia niniejszego protestu na fax 0-71 33 66 029.

w imieniu Wykonawcy:

Człowiek z przyszłości  
Thorn Lighting Polska  
Ewa Reńska

Prokurent  
Thorn Lighting Polska  
Agnieszka Wiśniewska