



FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Wawrzyniaka 10, 60-505 Poznań
 tel.: +48 0 61 6232536, +48 0 61 6489705, fax: +48 0 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, www.fwioo.pl, info@fwioo.pl
 Bank: Multi Bank, BRE Bank S.A., nr rachunku 96114020170000460211360627

Poznań, 31 sierpnia 2010 r.

Komenda Główna Policji
 Biuro Finansów
 [dalej: „Zamawiający”]
 Wydział Zamówień Publicznych BF KGP
 ul. Domaniewska 36/38
 02-542 Warszawa

INFORMACJA W SPRAWIE NIEZGODNEJ Z PRZEPISAMI PRAWA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH CZYNNOŚCI ZAMAWIAJĄCEGO WRAZ Z WNIOSEM W SPRAWIE ULEPSZENIA ORGANIZACJI, WZMOCNIENIA PRAWORZĄDNOŚCI, USPRAWNINIENIA PRACY I ZAPOBIEGANIA NADUŻYCIOM, OCHRONY WŁASNOŚCI, LEPSZEGO ZASPOKAJANIA POTRZEB LUDNOŚCI

I. Działając w imieniu Fundacji Wolnego i Otwartego Oprogramowania (odpis z KRS w załączeniu) [dalej: „Wnioskodawca”], na podstawie art. 181 ust. 1 oraz art. 38 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.) [dalej: „PZP”] zwracamy uwagę, że **Zamawiający w dniu 28.08.2010r. dokonał niezgodnej z przepisami ustawy czynności** w postępowaniu o udzielenie zamówienia na *usługi rozbudowy oprogramowania* (TED.255914-2010), wielkość zamówienia: powyżej wyrażonej w złotych równowartości kwot określonych w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 Ustawy zamówień publicznych) [dalej: „Przetarg”] **w postaci:**

1. niewłaściwego zastosowania art. 67 ust 1 pkt 1b PZP,

2. nie zapewnienia zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców (naruszenie art. 7 ust. 1 PZP).

Projekt "Prawidłowe i transparentne przetargi publiczne na narzędzia informatyczne" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Islandię, Liechtenstein i Norwegię ze środków Mechanizmu Finansowego Europejskiego Obszaru Gospodarczego, Norweskiego Mechanizmu Finansowego oraz budżetu Rzeczypospolitej Polskiej w ramach Funduszu dla Organizacji Pozarządowych.



patronat honorowy:



partner merytoryczny:





FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Wawrzyniaka 10, 60-505 Poznań
 tel.: +48 0 61 6232536, +48 0 61 6489705, fax: +48 0 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, www.fwioo.pl, info@fwioo.pl
 Bank: Multi Bank, BRE Bank S.A., nr rachunku 96114020170000460211360627

Mając na uwadze powyższe wnoszę o ustosunkowanie się do niniejszego pisma oraz niezwłoczne zastosowanie środków przewidzianych w PZP w celu sanacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Brak reakcji i przeprowadzenia procedury sanacyjnej spowoduje niezgodność przeprowadzanego postępowania z przepisami PZP i może narazić Zamawiającego na negatywne konsekwencje prawne. Jednocześnie wskazujemy, iż niniejsze pismo ma na celu życzliwą sygnalizację dokonywaną przez Fundację Wolnego i Otwartego Oprogramowania, gdyż w interesie wszystkich obywateli leży to, by zamówienia na systemy informatyczne były konstruowane w sposób prawidłowy, co w dłuższej perspektywie przyczyni się do oszczędności publicznych pieniędzy i wydajniejszej pracy administracji publicznej.

UZASADNIENIE

Zgodnie z art. 67 ust. 1 pkt 1b) Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki z przyczyn związanych z ochroną praw wyłącznych, wynikających z odrębnych przepisów.

Przedmiot zamówienia został przez Zamawiającego oparty na wykorzystaniu (zaprojektowaniu, wykonaniu itp.) aplikacji klienckiej Frejzap, która jest dostarczana przez firmę COMP S.A., która to firma – cytuję – *posiada wszystkie prawa majątkowe i autorskie do tego rozwiązania.*

Zamawiający uzasadnił swój wybór w następujący sposób: *art. 67 ust 1 pkt 1 b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2007r. Nr 223, poz. 1655 j.t.) tj.: Zamawiający może udzielić zamówienia z wolnej ręki jeżeli zachodzi następująca okoliczność: Usługa może być świadczona przez jednego wykonawcę z uwagi na ochronę praw wyłącznych wynikających z art. 16 ust. 5 ustawy z dnia 4 lutego 1994 r. o prawie autorskim i prawach pokrewnych (Dz.U. 2006.90.631 ze zm.).* Dalej zamawiający uzasadniając podjęty wybór od strony faktycznej sam wskazuje, że chce z własnej i nieprzymuszonej woli (sic!) uzależnić się od dostawcy, który posiada prawa do aplikacji Frejzap, co doprowadzi do wyłączenia konkurencji pomiędzy innymi potencjalnymi wykonawcami.

Należy stwierdzić, iż Zamawiający w niewłaściwy sposób dokonał zastosowania i interpretacji art. 67 ust. 1 pkt 1b) PZP, gdyż przepis ten przewiduje sytuację, w której tylko jeden potencjalny wykonawca posiada prawa wyłączne do danego rozwiązania (czyli kryterium jest

Projekt "Prawidłowe i transparentne przetargi publiczne na narzędzia informatyczne" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Islandię, Liechtenstein i Norwegię ze środków Mechanizmu Finansowego Europejskiego Obszaru Gospodarczego, Norweskiego Mechanizmu Finansowego oraz budżetu Rzeczypospolitej Polskiej w ramach Funduszu dla Organizacji Pozarządowych.



Fundacja
FUNDUSZ WSPÓŁPRACY



FUNDUSZ
DLA ORGANIZACJI
POZARZĄDOWYCH
DEMOKRACJA I SPÓŁCZYSTWO OBYWATELSKIE



www.pppit.org.pl

patronat honorowy:



partner merytoryczny:



1989 r.



FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Wawrzyniaka 10, 60-505 Poznań
 tel.: +48 0 61 6232536, +48 0 61 6489705, fax: +48 0 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, www.fwioo.pl, info@fwioo.pl
 Bank: Multi Bank, BRE Bank S.A., nr rachunku 96114020170000460211360627

tutaj bardzo obiektywne), nie zaś – jak to ma miejsce w niniejszym postępowaniu – taka „wyłączność” jednego wykonawcy została spowodowana wcześniejszymi i aktualnymi błędami Zamawiającego, które doprowadziły do uzależnienia Zamawiającego od jednego wykonawcy. Oznacza to, że w przedmiotowym postępowaniu to względy faktyczne i subiektywne spowodowały konieczność skorzystania z trybu z wolnej ręki, co zdaniem Zamawiającego jest wystarczającym uzasadnieniem do zastosowania trybu z wolnej ręki, co jednak de facto uzasadnione nie jest.

W tym stanie rzeczy, w naszej ocenie, zachodzą przesłanki do powtórzenia czynności, tj. modyfikacji oferty i stosownych zmian w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia Publicznego na podstawie art. 181 ust. 2 PZP.

Zamawiający powinien również zwrócić uwagę także na aspekty funkcjonowania zamawianego oprogramowania w przyszłości. Powinien on w szczególności zapewnić sobie dostęp do kodu źródłowego oprogramowania, co w połączeniu z uprawnieniem prawnoutorskim do jego modyfikacji pozwoli Zamawiającemu na późniejsze (i nieuchronne) modyfikowanie i adaptowanie zamawianego oprogramowania oraz zapewnienie współdziałania z innymi urządzeniami Zamawiającego. Przysłuży się to w dłuższej perspektywie czasowej do braku uzależnienia Zamawiającego od konkretnego wykonawcy, gdyż każdy kolejny będzie mógł dostarczać rozwiązania kompatybilne z już działającymi u Zamawiającego.

W tym zakresie Zamawiający powinien posłkować się również Rekomendacjami Urzędu Zamówień Publicznych z 2009 r. w sprawie udzielania zamówień publicznych na systemy informatyczne¹ oraz również, a nawet przede wszystkim – zapisami ustawy z dnia 17 lutego 2005 r. o informatyzacji działalności podmiotów realizujących zadania publiczne (Dz.U.05.64.565 z późn. zm.) oraz rozporządzeniami wykonawczymi do niej, które wprowadzają zasadę równego traktowania rozwiązań informatycznych i szeroko opisują błędy Zamawiających korzystających w nieuzasadnionych – jak niniejsze postępowanie postępowanie – przypadkach, z trybu zamówienia z wolnej ręki.

¹ <http://www.uzp.gov.pl/zagadnienia-merytoryczne/kontrola/rekomendacje-prezesa-uzp-dotyczące-przeprowadzania-postepowan-o-udzielenie-zamowienia-publicznego/rekomendacje-uzp-dotyczące-udzielania-zamowien-na-systemy-informatyczne/>

Projekt "Prawidłowe i transparentne przetargi publiczne na narzędzia informatyczne" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Islandię, Liechtenstein i Norwegię ze środków Mechanizmu Finansowego Europejskiego Obszaru Gospodarczego, Norweskiego Mechanizmu Finansowego oraz budżetu Rzeczypospolitej Polskiej w ramach Funduszu dla Organizacji Pozarządowych.



Fundacja
FUNDUSZ WSPÓŁPRACY



FUNDUSZ
DLA ORGANIZACJI
POZARZĄDOWYCH
DEMOKRACJA I SPÓŁCZYNNOŚĆ OBYWATELSKIE



www.pppit.org.pl



patronat honorowy:

partner merytoryczny:





FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Wawrzyniaka 10, 60-505 Poznań
 tel.: +48 0 61 6232536, +48 0 61 6489705, fax: +48 0 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, www.fwioo.pl, info@fwioo.pl
 Bank: Multi Bank, BRE Bank S.A., nr rachunku 96114020170000460211360627

II. Jednocześnie sygnalizujemy, iż niniejsze pismo ma na celu życzliwą sygnalizację Zamawiającemu obiektywnych zastrzeżeń co do prowadzonego postępowania i stanowi realizację zagwarantowanego w Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej prawa do składania petycji i jest równoległe wnioskiem w rozumieniu art. 241 Ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U.00.98.1071 j.t.).

Mając na uwadze powyższe wnoszę o ustosunkowanie się do niniejszego pisma oraz niezwłoczne zastosowanie środków przewidzianych w PZP w celu sanacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

III. Na zakończenie, jako Fundacja Wolnego i Otwartego Oprogramowania wskazujemy, iż jesteśmy gotowi udzielić Zamawiającemu informacji na temat korzyści z wykorzystywania w bieżącej działalności wolnego i otwartego oprogramowania.

Z wyrazami szacunku,

/ - /

Rafał Brzychcy
 Prezes Zarządu

Projekt "Prawidłowe i transparentne przetargi publiczne na narzędzia informatyczne" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Islandię, Liechtenstein i Norwegię ze środków Mechanizmu Finansowego Europejskiego Obszaru Gospodarczego, Norweskiego Mechanizmu Finansowego oraz budżetu Rzeczypospolitej Polskiej w ramach Funduszu dla Organizacji Pozarządowych.



Fundacja
 FUNDUSZ WSPÓŁPRACY

FUNDUSZ
 DLA ORGANIZACJI
 POZARZĄDOWYCH
 DEMOKRACJA I SPÓŁCZESNOŚĆ OBYWATELSKIE



patronat honorowy:



partner merytoryczny:

