



FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Staszica 25/8, 60-524 Poznań, www.fwioo.pl, info@fwioo.pl
 tel.: +48 61 6232536, +48 61 6243474, fax: +48 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, NIP 7811798805
 BRE Bank S.A., nr rach.: 96 1140 2017 0000 4602 1136 0627

Poznań, 09.10.2012 r.

POWIAT MIELECKI
 [dalej: „Zamawiający”]
 Ul. Sękowskiego 2B
 39-300 Mielec

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

Działając na podstawie art.181 ust.1 oraz art. 38 ust.1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2010 roku Nr 113, poz.759, ze zm.) zwaną dalej „PZP” i art. 241 Ustawy z dnia 14 czerwca 1960 – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U.00.98.1071 tekst jedn. z póź. zm.), zwracamy uwagę, że:

W dniu 15.09.2012 roku Zamawiający dokonał niezgodnej z przepisami ustawy Prawo Zamówień Publicznych z dnia 29 stycznia 2004 roku (tekst jednolity Dz. U. z 2010 r. nr 113, poz.759 z późniejszymi zmianami), czynności w postępowaniu dotyczącym „Dostawy wyposażenia Regionalnego Centrum Transferu Nowoczesnych Technologii Wytwarzania w Mielcu – Powiat Mielecki”, – zamówienie współfinansowane przez Unię Europejską ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Województwa Podkarpackiego na lata 2007-2013, Oś Priorytetowa I, „Konkurencyjna i Innowacyjna Gospodarka, Działanie 1.3. Regionalny System Innowacji”, (Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w witrynie TED z 15.09.2012 roku, TED: NOTICE: 292946-2012), wielkość zamówienia powyżej 200 000 EUR w postaci:

- 1) niewłaściwego opisanie przedmiotu zamówienia w Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: „SIWZ”) – naruszenie art. 29 ust.2 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 roku (tekst jednolity Dz. U. z 2010 r. nr 113, poz.759 z późniejszymi zmianami),
- 2) niezapewnienia zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców (naruszenie art.7 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 roku (tekst jednolity Dz. U. z 2010 r. nr 113, poz.759 z późniejszymi zmianami)).

Mając na uwadze powyższe wnoszę o ustosunkowanie się do niniejszego pisma oraz

Projekt "Monitorowanie ogłoszeń przetargowych na oprogramowanie i sprzęt komputerowy w jednostkach administracji rządowej i samorządowej oraz podejmowanie interwencji w przypadku wykrycia nieprawidłowości (kontynuacja)" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Fundację im. Stefana Batorego w ramach programu „Demokracja w działaniu”.



FUNDACJA
 BATOREGO

IM.STEFANA



FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Staszica 25/8, 60-524 Poznań, www.fwioo.pl, info@fwioo.pl
 tel.: +48 61 6232536, +48 61 6243474, fax: +48 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, NIP 7811798805
 BRE Bank S.A., nr rach.: 96 1140 2017 0000 4602 1136 0627

niezwłoczne zastosowanie środków przewidzianych w PZP w celu sanacji postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Brak reakcji i przeprowadzenia procedury sanacyjnej spowoduje niezgodność przeprowadzonego postępowania z przepisami PZP i może narazić Zamawiającego na negatywne konsekwencje prawne, w tym unieważnienie umowy oraz odmowę finansowania ze środków Unii Europejskiej, ze względu na naruszenie fundamentalnych zasad wspólnotowych dotyczących zamówień publicznych.

W interesie wszystkich obywateli leży to, by zamówienia na sprzęt komputerowy i oprogramowanie były konstruowane w sposób prawidłowy, co w dłuższej perspektywie przyczyni się do oszczędności publicznych pieniędzy i wydajniejszej pracy administracji publicznej oraz zapobiegnie utracie dofinansowania ze środków wspólnotowych.

UZASADNIENIE:

1. Art. 7 ust.1 ustawy Prawo zamówień publicznych nakazuje zamawiającemu **przygotować i przeprowadzić postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.**

2. Zgodnie z treścią art.29 ust.2 PZP **Zamawiający nie może opisywać przedmiotu zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.**

3. Zamawiający opisał w załącznikach do SIWZ dotyczących zamawianych komputerów oprogramowanie w sposób naruszający rażąco art.7 i art. 29 ust.2 ustawy PZP poprzez zapisy, które **w sposób pośredni wskazują na produkty firmy Microsoft, jednocześnie uniemożliwiając złożenie ofert z oprogramowaniem OpenSource (Wolne i Otwarte Oprogramowanie)** w następujący sposób:

a) W załączniku K1 (str. 131-132) – „Komputer laptop” - w wymaganiach dot. oprogramowania zamawiający napisał: „Wersje edukacyjne: System operacyjny nie OpenSource pozwalający na bezproblemowe działanie programów posiadanych przez zamawiającego. Pakiet biurowy nie OpenSource posiadający edytor tekstu, arkusz kalkulacyjny, program do prezentacji, program do baz danych, program komunikacyjny. Program do nagrywania.”

b) W załączniku K1_1 (str. 132-134) - „Komputer laptop” - w wymaganiach dot. oprogramowania Zamawiający napisał: „Wersje edukacyjne: System operacyjny nie OpenSource pozwalający na bezproblemowe działanie programów posiadanych przez zamawiającego. Pakiet biurowy nie OpenSource posiadający edytor tekstu, arkusz kalkulacyjny, program do prezentacji, program do baz danych, program komunikacyjny. Program do nagrywania.”

c) W załączniku K2 (na str. 135-137) - „Komputer laptop” - w wymaganiach dot. oprogramowania Zamawiający napisał: „Oprogramowanie, wersje edukacyjne: system operacyjny nie OpenSource pozwalający na bezproblemowe działanie programów posiadanych

Projekt "Monitorowanie ogłoszeń przetargowych na oprogramowanie i sprzęt komputerowy w jednostkach administracji rządowej i samorządowej oraz podejmowanie interwencji w przypadku wykrycia nieprawidłowości (kontynuacja)" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Fundację im. Stefana Batorego w ramach programu „Demokracja w działaniu”.



FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Staszica 25/8, 60-524 Poznań, www.fwioo.pl, info@fwioo.pl
 tel.: +48 61 6232536, +48 61 6243474, fax: +48 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, NIP 7811798805
 BRE Bank S.A., nr rach.: 96 1140 2017 0000 4602 1136 0627

przez zamawiającego. Pakiet biurowy nie OpenSource posiadający edytor tekstu, arkusz kalkulacyjny, program do prezentacji, program do baz danych, program komunikacyjny. Program do nagrywania. (...) Program, który posiada dynamiczne, oparte na danych narzędzia do tworzenia wizualizacji i szablony, ulepszone możliwości zarządzania procesami oraz udostępniania w sieci Web. Tworzenie diagramów w jednym zaawansowanym diagramie dane czasu rzeczywistego z różnych źródeł, takich jak programy Excel czy Microsoft SQL Server, używając ciekawych materiałów graficznych, na przykład ikon i pasków danych. Istnieje możliwość nakreślić plan, schemat, sieci elektrycznych, obwodów elektrycznych czy schemat blokowy lub przebieg procesu biznesowego. Nanoszenie na arkusz obiektów odbywa się metodą „przeciagnij i upuść”. Biblioteki kilkuset kształtów. Gotowy dokument można następnie wydrukować lub wyeksportować do pliku graficznego, strony HTML lub PDF lub XPS. System operacyjny (wer. Językowa) polski.” ,

d) W załączniku K3 (str. 137–138) - „Komputer biurowy” - w wymaganiach dot. oprogramowania zamawiający napisał: „Oprogramowanie – Wersje edukacyjne polskie: System operacyjny nie OpenSource pozwalający na bezproblemowe działanie programów posiadanych przez zamawiającego. Pakiet biurowy nie OpenSource posiadający edytor tekstu, arkusz kalkulacyjny, program do baz danych, program komunikacyjny. Program do nagrywania.”,

e) w załączniku K4 (str. 139-141): „Komputer CAD” - w wymaganiach dot. oprogramowania Zamawiający napisał: „Oprogramowanie – Wersje edukacyjne: System operacyjny nie OpenSource pozwalający na bezproblemowe działanie programów posiadanych przez zamawiającego. Pakiet biurowy nie OpenSource posiadający edytor tekstu, arkusz kalkulacyjny, program do baz danych, program komunikacyjny. Program do nagrywania.”,

f) w załączniku K9 (str. 155–156): „Serwery” - w wymaganiach dot. oprogramowania zamawiający napisał: „ Wersje edukacyjne – polskie: System operacyjny serwerowy z obsługą min. 100 użytkowników, nie OpenSource pozwalający na obsługę direktory, bezproblemowe działanie programów posiadanych przez zamawiającego.”

4. W każdym z wymienionych powyżej 6 przypadków zamawiający określił wymagania wobec zamawianego oprogramowania bez podawania nazwy własnej, produktu, producenta ale w sposób pośredni wskazując wyłącznie na oprogramowanie firmy Microsoft, czym naruszył postanowienia art.7 i art. 29 ust.2 ustawy PZP.

5. W każdym z wymienionych powyżej 6 przypadków zamawiający uniemożliwił złożenie ofer, w których Wykonawca w ramach oferowanych dostaw (laptopów, serwerów) może zaoferować oprogramowanie OpenSource.

5.1. To niedopuszczalne ograniczanie konkurencji rażąco narusza nie tylko przepisy prawa wspólnotowego i krajowego zamówień publicznych, ale również stoi w sprzeczności z przepisami ustawy z dnia 27 sierpnia 2009 roku o Finansach publicznych, która nakłada na Zamawiających obowiązek dokonywania wydatków publicznych w sposób celowy i oszczędny, z zachowaniem zasad uzyskiwania najlepszych nakładów, optymalnego doboru metod i środków służących osiągnięciu założonych celów (art.44 ust.3 u.of.p.).

Projekt "Monitorowanie ogłoszeń przetargowych na oprogramowanie i sprzęt komputerowy w jednostkach administracji rządowej i samorządowej oraz podejmowanie interwencji w przypadku wykrycia nieprawidłowości (kontynuacja)" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Fundację im. Stefana Batorego w ramach programu „Demokracja w działaniu”.



FUNDACJA WOLNEGO I OTWARTEGO OPROGRAMOWANIA

ul. Staszica 25/8, 60-524 Poznań, www.fwioo.pl, info@fwioo.pl
 tel.: +48 61 6232536, +48 61 6243474, fax: +48 61 6232504
 KRS 0000277338, REGON 300545500, NIP 7811798805
 BRE Bank S.A., nr rach.: 96 1140 2017 0000 4602 1136 0627

Z raportu Fundacji Wolnego i Otwartego Oprogramowania „*Wykorzystanie wolnego i otwartego oprogramowania w rządowej administracji publicznej*” (Poznań, 2010) opracowanego przez Pentor Research International, wydanego przy wsparciu udzielonym przez: Islandię, Lichtenstein i Norwegię ze środków Mechanizmu Finansowego Europejskiego Obszaru Gospodarczego, Norweskiego Mechanizmu Finansowego oraz budżetu Rzeczypospolitej Polskiej w ramach Funduszu dla Organizacji Pozarządowych wynika, że jako **najczęściej podawaną przyczyną stosowania Wolnego i Otwartego Oprogramowania są czynniki natury finansowej: wysokie koszty licencji na oprogramowanie własnościowe, którego ceny są zdaniem respondentów – zawyżone, i właśnie alternatywą dla nich są programy typu OpenSource.**

Dodatkowo chcielibyśmy podkreślić fakt, że przedmiotowe zamówienie dotyczy projektu współfinansowanego ze środków Unii Europejskiej. **Jedną z naczelných zasad wspólnotowych jest zasada niedyskryminacji, równego traktowania podmiotów ubiegających się o udzielenie zamówienia i szeroko pojęta zasada przejrzystości.** Naruszenie tych zasad poprzez dokonanie opisu przedmiotu zamówienia z rażącym naruszeniem prawa krajowego i wspólnotowego spowoduje w konsekwencji odmowę finansowania przedmiotowego zadania, a tym samym narazi Skarb Państwa na straty.

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.

Jednocześnie podkreślamy, że niniejsze pismo ma na celu sygnalizację Zamawiającemu obiektywnych zastrzeżeń co do prowadzonego postępowania i stanowi realizację zagwarantowanego w Konstytucji Rzeczypospolitej Polskiej prawa do składania petycji i jest równoległe z wnioskiem w rozumieniu art.241 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 roku - Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U.00.98.1071 t.j.). 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.

Jednocześnie informujemy, że kopia niniejszego pisma została wysłana do Krajowej Izby Odwoławczej.

W załączeniu przesyłam Państwu raport Fundacji Wolnego i Otwartego Oprogramowania: „Wykorzystanie wolnego i otwartego oprogramowania w rządowej administracji publicznej”, Poznań 2010, opracowany przez Pentor Research International.

Z wyrazami szacunku,

Rafał Brzychcy

Zastępca Prezesa Zarządu

Projekt "Monitorowanie ogłoszeń przetargowych na oprogramowanie i sprzęt komputerowy w jednostkach administracji rządowej i samorządowej oraz podejmowanie interwencji w przypadku wykrycia nieprawidłowości (kontynuacja)" jest realizowany przy wsparciu udzielonym przez Fundację im. Stefana Batorego w ramach programu „Demokracja w działaniu”.

