

znak: BAG.261.11.25.2016

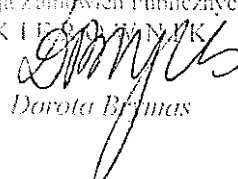
Warszawa, 3 stycznia 2017 r.

**Do wszystkich zainteresowanych**

**dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest „Udzielenie subskrypcji, licencji oraz zapewnienie wsparcia technicznego, aktualizacji i poprawek oprogramowania (Software Assurance) na warunkach określonych w przedłużeniu Umowy Microsoft Enterprise Nr 80E60078 z 25.11.2005 r. zawartej przez Zamawiającego z Microsoft Ireland Operations Limited B.V. sp. prawa irlandzkiego”**

Działając zgodnie z art. 185 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2016 r. poz. 1020), Zamawiający informuje, że 2 stycznia 2017 r. w przedmiotowym postępowaniu zostało złożone odwołania przez Integrated Solutions Sp. z o.o. ul. Skierniewicka 10a, 01 – 230 Warszawa.

W związku z powyższym Zamawiający wzywa do przystąpienia do postępowania odwoławczego. Wykonawca może zgłosić przystąpienie w terminie 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania, wskazując stronę, do której przystępuje i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje. Przystąpienie doręcza się Prezesowi Krajowej Izby Odwoławczej w formie pisemnej albo elektronicznej opatrzonej bezpiecznym podpisem elektronicznym weryfikowanym za pomocą ważnego kwalifikowanego certyfikatu, a jego kopię przesyła się Zamawiającemu oraz Wykonawcy wnoszącemu odwołanie.

Sekcja Zamówień Publicznych  
KLEJNO WINK  
  
Dorota Brzmas

Warszawa, 02 stycznia 2017 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej  
ul. Postępu 17a  
02-676 Warszawa

Zamawiający:  
Narodowy Fundusz Zdrowia w Warszawie  
ul. Grójecka 186  
02-390 Warszawa  
fax: 22 572 63 05  
www.nfz.gov.pl  
e-mail: [zamowienia@nfz.gov.pl](mailto:zamowienia@nfz.gov.pl)

Odwołujący:  
Integrated Solutions Sp.z o.o.  
ul. Skierniewicka 10a  
01-230 Warszawa  
fax : 22 556 32 39  
e-mail: [Aneta.Reks@orange.com](mailto:Aneta.Reks@orange.com)  
Adres do korespondencji:  
ul. Skierniewicka 10A, 01-230 Warszawa

Nr pisma: WWIP/AR/08 /I/2017

**Numer ogłoszenia TED: 2016/S 248-456178**

#### ODWOŁANIE

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego przez Narodowy Fundusz Zdrowia – Centrala na „Udzielenie subskrypcji, licencji oraz zapewnienie wsparcia technicznego, aktualizacji i poprawek oprogramowania (Software Assurance) na warunkach określonych w przedłużeniu Umowy Microsoft Enterprise nr 80E60078 z 25.11.2005 r. zawartej przez Zamawiającego z Microsoft Ireland Operations Limited B.V. sp. prawa irlandzkiego”.

Znak sprawy BAG.261.1.25.2016.

Wpis od odwołania w wysokości 15.000 zł został wpłacony na rachunek Urzędu zamówień publicznych nr 60 1010 1010 0081 3622 3100 0000 dn. 2 stycznia 2017 r.

Na podstawie art. 180 ust. 1 ustawy z dn. 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2015 poz. 2164 ze zm.), zwanej dalej „ustawą”, lub „Pzp”, wnoszę odwołanie na treść ogłoszenia o

**Izabela Tartas**

Senior Key Account Manager  
Integrated Solutions Sp. z o.o.

zamówienia oraz siwz w postępowaniu prowadzonym przez Narodowy Fundusz Zdrowia – Centrala na „Udzielenie subskrypcji, licencji oraz zapewnienie wsparcia technicznego, aktualizacji i poprawek oprogramowania (Software Assurance) na warunkach określonych w przedłużeniu Umowy Microsoft Enterprise nr 80E60078 z 25.11.2005 r. zawartej przez Zamawiającego z Microsoft Ireland Operations Limited B.V. sp. prawa irlandzkiego”.

Odwolujący jako wykonawca posiada interes w uzyskaniu zamówienia. Określenie warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej obejmującej doświadczenie wykonawcy w sposób nieproporcjonalny i uniemożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do realizacji zamówienia, uniemożliwia Odwołującemu złożenie oferty i tym samym uzyskanie przedmiotowego zamówienia. Uwzględnienie odwołania spowoduje, że warunki udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej obejmującej doświadczenie wykonawcy będą zgodne z ustawą, a Odwołujący będzie mógł złożyć ofertę w przedmiotowym postępowaniu. Mając na względzie powyższe należy stwierdzić, że Odwołujący jest podmiotem uprawnionym do skorzystania ze środków ochrony prawnej w rozumieniu art. 179 ust. 1 Pzp.

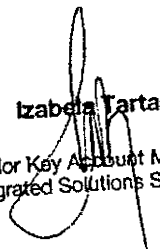
Zamawiającemu zarzucam naruszenie następujących przepisów ustawy:

1. Art. 7 ust. 1 w zw. z art. 22 ust. 1 a Pzp – poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej obejmującej doświadczenie wykonawcy w sposób nieproporcjonalny i nie umożliwiający oceny zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, z uwagi na wymaganie doświadczenia w realizacji świadczeń, które nie są adekwatne do przedmiotu zamówienia i realizować je może jedynie podmiot trzeci – producent oprogramowania (usługa subskrypcji na oprogramowanie), a nie wykonawca – Sekcja III.2.3) ogłoszenia i Roz. V ust. 1 pkt 2) lit. c) siwz.

Wnoszę o nakazanie Zamawiającemu zmiany treści ogłoszenia oraz siwz poprzez:

1. Zmianę opisu warunku udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej obejmującej doświadczenie wykonawcy – Sekcja III.2.3) ogłoszenia i Roz. V ust. 1 pkt 2) lit. c) siwz - w ten sposób, że zamiast usług subskrypcji (udzielenia licencji), warunek będzie obejmował dostawę subskrypcji (dostawę licencji udzielanych przez producenta oprogramowania).

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane dn. 23 grudnia 2016 r., wobec czego termin na wniesienie odwołania, o którym mowa w art. 182 ust. 2 pkt 1) ustawy należy uznać za zachowany.

  
**Izabela Tartas**  
Senior Key Account Manager  
Integrated Solutions Sp. z o.o.

Kopia odwołania została przesłana Zamawiającemu dn. 2 stycznia 2017 r. zgodnie z art. 180 ust. 5 Pzp.

## UZASADNIENIE

Zamawiający prowadzi postępowanie w trybie przetargu nieograniczonego na „Udzielenie subskrypcji, licencji oraz zapewnienie wsparcia technicznego, aktualizacji i poprawek oprogramowania (Software Assurance) na warunkach określonych w przedłużeniu Umowy Microsoft Enterprise nr 80E60078 z 25.11.2005 r. zawartej przez Zamawiającego z Microsoft Ireland Operations Limited B.V. sp. prawa irlandzkiego”. Dnia 23 grudnia 2016 r. opublikowane zostało ogłoszenie o zamówieniu, oraz została opublikowana na stronie internetowej specyfikacja istotnych warunków zamówienia (dalej „siwz”, „specyfikacja”).

Warunek udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej obejmującej doświadczenie wykonawcy został określony przez Zamawiającego tak, że Wykonawca musi wykazać się zrealizowaniem „w okresie ostatnich trzech lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, co najmniej 3 usług podlegających na świadczeniu usług wsparcia technicznego lub usług subskrypcji na oprogramowanie Microsoft, każda o wartości przekraczającej 1.500.000,00 zł „

Zamawiający określił warunki udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej obejmującej doświadczenie wykonawcy w sposób nieproporcjonalny i nie umożliwiający oceny zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia, z uwagi na to, że wymagane doświadczenia jest nieadekwatne do przedmiotu zamówienia, a nadto z uwagi na to, że może być realizowane jedynie przez podmiot trzeci. Wynika to z następujących względów.

Usługa subskrypcji na oprogramowanie oznacza udzielenie licencji, a takie świadczenie może zrealizować jedynie producent oprogramowania, gdyż to on jest uprawniony do udzielenia licencji na to oprogramowanie. Wykonawca może jedynie dostarczyć (odsprzedać) licencję na oprogramowanie, ale nie może samodzielnie jej udzielić.

Umowa Enterprise Agreement jest umową podpisywaną pomiędzy Microsoft a klientem ze wskazaniem partnera Microsoft dedykowanego do obsługi umowy.

W umowie Enterprise Agreement Microsoft udziela klientowi licencji zgodnie z zapisem pkt. 2. Licencja zdefiniowana jest jako prawo do „... niewyłącznego, obowiązującego na całym świecie, ograniczonego

**Izabela Tartas**

Senior Key Account Manager  
Integrated Solutions Sp. z o.o.

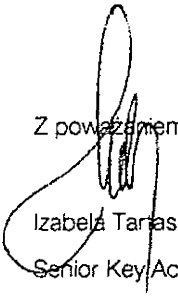
prawa do pobierania, instalowania i używania Produktów będących oprogramowaniem oraz do uzyskiwania dostępu do Usług Online i korzystania z nich w ilości zamówionej w ramach Rejestracji. Udzielone prawa podlegają postanowieniom niniejszej umowy. Prawo do Używania oraz Warunkom Produktów. Microsoft zastrzega sobie wszelkie prawa, które nie zostały wyraźnie udzielone w niniejszej umowie”.

Oznacza to, że przedmiotem zamówienia w NFZ nie może być udzielenie subskrypcji, ponieważ Wykonawca nie posiada uprawnień do udzielania licencji. Wykonawca dostarcza licencje będące subskrypcjami udzielonymi przez producenta oprogramowania.

W związku z tym wymaganie dotyczące wykazania zdolności technicznej w formie min. 3 referencji potwierdzających wykonanie usługi jest nieadekwatne do przedmiotu zamówienia, jakim jest dostarczenie licencji i usług w ramach umowy Enterprise Agreement. Co więcej, taki wymaganie nie mogłoby zostać zrealizowane przez żadnego wykonawcę poza producentem oprogramowania – firmą Microsoft. Potwierdzenie zdolności powinno zatem obejmować dostarczenie licencji Microsoft na kwotę 1 500 000 zł.

Mając na względzie powyższe, zważywszy, że warunek udziału w postępowaniu w zakresie zdolności technicznej i zawodowej, obejmującej doświadczenie wykonawcy został określony w sposób nieproporcjonalny i nieadekwatny do przedmiotu zamówienia, a także w sposób uniemożliwiający ocenę zdolności wykonawcy do realizacji zamówienia, Odwołujący wnosi jak na wstępie.

Z poważaniem,



Izabela Taras

Senior Key Account Manager

Załączniki:

- 1) ogłoszenie o zamówienia nr 456178 – 2016 z dnia 23 grudnia 2016 r.;
- 2) dowód uiszczenia wpisu od odwołania w wymaganej wysokości;
- 3) dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu;
- 4) odpis z Krajowego Rejestru Sądowego;
- 5) pełnomocnictwa.