

Zielona Góra 15.03.2023

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

Zamawiający:
AWF Kraków
al. Jana Pawła II 78
31-571 Kraków
e-mail: zamowienia.publiczne@awf.krakow.pl

Odwołujący:
Sygnity Business Solutions S.A.
ul. Dąbrowskiego 12
65-021 Zielona Góra
e-mail: kontakt@sygnitysbs.pl

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na „**Wdrożenie, dostawa i implementacja Systemu Zarządzania Zasobami Bibliotecznymi wraz z asystą techniczną świadczoną przez okres 36 miesięcy**”, nr sprawy: K-2.381/07/2023, zwanego dalej „**Postępowaniem**”.

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego, zgodnie z art. 505 ust. 1 oraz art. 513 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.) („ustawa” lub „PZP”), niniejszym wnoszę odwołanie wobec czynności AWF Kraków, dalej jako „Zamawiający”, polegających na niezgodnym z przepisami PZP określeniu jednego z kryteriów oceny oferty określonych w Specyfikacji Warunków Zamówienia („SWZ”).

Zamawiającemu zarzucam naruszenie przepisów art. 16 ust. 1 w zw. z art. 241 ust. 1 i 3 ustawy PZP poprzez ustanowienie jako kryterium oceny ofert kryterium w postaci „Posiadania przez oferowany system funkcjonalności polegającej na współkatalogowaniu w czasie rzeczywistym” i nadaniu mu wagi 30% w sytuacji, gdy w rzeczywistości takie kryterium w istocie może być spełnione wyłącznie przez jeden podmiot funkcjonujący na rynku, przez co kryterium ma charakter dyskryminacyjny i utrudniający uczciwą konkurencję.

Odwołujący niniejszym wnosi o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu dokonanie modyfikacji Ogłoszenia o zamówieniu oraz treści SWZ w zakresie kryteriów oceny ofert, poprzez *usunięcie z treści ww. dokumentów kryterium oceny ofert: „Posiadania przez oferowany system funkcjonalności polegającej na współkatalogowaniu w czasie rzeczywistym”* i ustanowienie na jego miejsce innego kryterium jakościowego.

Interes prawny Odwołującego

Odwołujący ma interes we wniesieniu odwołania. Wyżej wymienione uchybienia w zakresie określenia kryteriów oceny ofert mogą uniemożliwić Odwołującemu skuteczne konkutowanie w ogłoszonym przez Zamawiającego postępowaniu, co może pozbawić Odwołującego możliwości uzyskania zamówienia. Taka sytuacja, a w szczególności naruszenie przez Zamawiającego wskazanych powyżej przepisów PZP powoduje również, że Odwołujący może ponieść szkodę polegającą na nieuzyskaniu przedmiotowego zamówienia.

Termin

Treści ogłoszenia i SWZ została opublikowana w dniu 10 marca 2023 r., zatem uznać należy, że odwołanie dotyczące nieprawidłowości w zakresie treści tych dokumentów zostało wniesione z poszanowaniem terminu z art. 515 ust. 1 pkt 2 lit a) ustawy.

UZASADNIENIE

Zamawiający prowadzi postępowanie na „*Wdrożenie, dostawa i implementacja Systemu Zarządzania Zasobami Bibliotecznymi wraz z asystą techniczną świadczoną przez okres 36 miesięcy*”. W dniu 13 marca 2023 r. w BZP pod nr 2023/BZP 00131139/01 zostało opublikowane ogłoszenie o zamówieniu, zaś na stronie internetowej Zamawiający opublikował treść SWZ. Po uzyskaniu dostępu do treści SWZ Odwołujący uznał, iż w jego ocenie część postanowień SWZ ma charakter naruszający zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania Wykonawców i uniemożliwia Odwołującemu skuteczne ubieganie się o zamówienie. Mając powyższe na uwadze podnosi, co następuje.

Jak wynika z treści Ogłoszenia i SWZ jednym z kryteriów oceny ofert o wadze 30% jest kryterium: „Posiadanie przez oferowany system funkcjonalności polegającej na współkatalogowaniu w czasie rzeczywistym”. W treści opisu tego kryterium wskazano:

*„Punkty będą przyznawane za posiadanie dodatkowej funkcjonalności SZZB polegającej na umożliwieniu współkatalogowania w trybie aktywnym w czasie rzeczywistym **w ramach współpracy z Biblioteką**”*

Narodową w Warszawie w zakresie współkatalogowania zbiorów. Przez współkatalogowanie rozumie się udostępnianie innym bibliotekom w czasie rzeczywistym stworzonych w SZZB rekordów bibliograficznych i rekordów haseł wzorcowych, pobieranie gotowych rekordów bibliograficznych i rekordów haseł wzorcowych, automatyczne pobieranie modyfikacji rekordów bibliograficznych i rekordów haseł wzorcowych.

Jeśli oferowany SZZB pozwoli na współkatalogowanie w czasie rzeczywistym w ramach współpracy z Biblioteką Narodową w zakresie współkatalogowania zbiorów – wykonawca otrzyma 30 pkt;

Jeśli oferowany SZZB nie pozwoli na współkatalogowanie w czasie rzeczywistym w ramach współpracy z Biblioteką Narodową w zakresie współkatalogowania zbiorów – wykonawca otrzyma 0 pkt.

Zamawiający przyzna punkty w ramach przedmiotowego kryterium w oparciu o oświadczenie Wykonawcy złożone w ofercie”.

Dla wyjaśnienia istoty problemu związanego z tak sformułowanym kryterium (zapewnienie współkatalogowania w czasie rzeczywistym z Biblioteką Narodową) konieczne jest na wstępie zdefiniowanie pojęcia współkatalogowania. Otóż współkatalogowanie lub wspólne katalogowanie, to proces tworzenia katalogu biblioteki lub wielu bibliotek, przez więcej niż jednego bibliotekarza, według wspólnie ustalonych zasad, reguł i przepisów. W przypadku jednej biblioteki, proces wspólnego katalogowania realizowany jest przy pomocy tego samego systemu informatycznego. Wszystkie osoby wprowadzające dane do katalogu korzystają z takiego samego narzędzia. Wspólne katalogowanie możliwe jest również w przypadku wielu bibliotek. Grupa bibliotek może korzystać z tego samego systemu, pracującego w tzw. modelu wielobibliotecznym. Dane wprowadzane są do jednego systemu przez pracowników różnych bibliotek i w efekcie powstaje wspólny katalog, który można nazwać centralnym dla tej grupy współpracujących bibliotek.

Natomiast współkatalogowanie w trybie aktywnym w czasie rzeczywistym oznacza, że zatwierdzanie wprowadzonych danych skutkuje natychmiastowym pojawieniem się ich we wspólnej bazie danych systemu, która służy do zarządzania katalogiem zbiorów. Jeżeli system do zarządzania wspólnym katalogiem posiada odpowiednie interfejsy komunikacyjne (programistyczne, ang. API - Application Programming Interfaces), to tworzenie danych w czasie rzeczywistym możliwe jest również z poziomu innych systemów informatycznych poprzez te właśnie interfejsy.

Proponowane więc w niniejszym postępowaniu kryterium oceny ofert w swojej istocie odnosi się zatem do zapewnienia określonej funkcjonalności, czyli zapewnienia możliwości współkatalogowania zbiorów w czasie rzeczywistym. Problemem jest to, że to współkatalogowanie w czasie rzeczywistym ma dotyczyć współkatalogowania ze zbiorami Biblioteki Narodowej. Otóż od kilku lat Biblioteka Narodowa prowadzi projekt OMNIS, którego celem jest właśnie stworzenie z jednej strony jednego punktu dostępu do zasobów wszystkich bibliotek zrzeszonych w ramach tego projektu, z drugiej zaś – dla urzeczywistnienia tego celu pozyskanie rozwiązania informatycznego, w którym realizacja idei współkatalogowania będzie realizowana (więcej na: <https://www.bn.org.pl/projekty/omnis>). W ramach projektu OMNIS 1 została zakupiona licencja do użytkowania w chmurze rozwiązania firmy Ex Libris opartego o system biblioteczny ALMA i wyszukiwarkę PRIMO dla podmiotów uczestniczących w programie. Następnie w ramach kontynuacji programu (OMNIS 2) Biblioteka

Narodowa z wolnej ręki nabyła prawa do dalszego korzystania z tego rozwiązania wraz z prawem do rozszerzenia go na kolejne podmioty biorące udział w projekcie. W dokumencie „Analiza potrzeb i wymagań”, stanowiącego załącznik do wniosku o udzielenie firmie Ex Libris przez Bibliotekę Narodową zamówienia z wolnej ręki wprost wskazuje się na sposób organizacji projektu OMNIS, w ramach którego ma być realizowana idea współkatalogowania zasobów z Biblioteką Narodową i włączania do niego nowych podmiotów wyłącznie poprzez dołączanie nowych użytkowników do systemu ALMA firmy Ex Libris.

Dowód:

- „Analiza potrzeb i wymagań” stanowiąca załącznik do wniosku o udzielenie przez BN zamówienia z wolnej ręki firmie Ex Libris,

O możliwości wspólnego katalogowania z zasobami Biblioteki Narodowej wypowiedział się publicznie w dniu 7 maja 2019 r. Pan Kacper Trzaska, Zastępca Dyrektora Biblioteki Narodowej, podczas zebrania Zespołu Koordynacyjnego NUKAT, na którym jednoznacznie w ramach swojego stanowiska wskazał, iż: **„warunkiem współkatalogowania z Biblioteką Narodową jest stosowanie systemu Alma. Jeżeli zakup Almy jest finansowany ze środków zewnętrznych, to instytucja podpisuje umowę o udostępnieniu produktu zakupionego w ramach projektu. Produktem może być system lub usługa utrzymania systemu (w chmurze).”** (por: https://centrum.nukat.edu.pl/images/files/ZK_NUKAT/zknotatka_2019_05_07.pdf).

Stanowisko to od tego momentu nie uległo zmianie, czego dowodem jest treść protokołu z V posiedzenia Zespołu Koordynacyjnego NUKAT z dnia 7 lutego 2023 r., zawarty na str. 2, w akapicie 2 (https://centrum.nukat.edu.pl/images/files/ZK_NUKAT/zk_notatka_20230207.pdf).

Biblioteka Narodowa utrzymuje swoje stanowisko pomimo posiadania przez system Alma firmy Ex Libris odpowiednich interfejsów programistycznych, które umożliwiałyby stworzenie warunków technicznych do współkatalogowania w czasie rzeczywistym bibliotekom użytkującym inne systemy informatyczne. Pomimo więc tego, że już od momentu podpisania przez Bibliotekę Narodową umowy z firmą Ex Libris na zakup systemu w ramach projektu OMNIS 1, biblioteki, ale też i producenci polskich systemów próbowali uzyskać informacje od Zamawiającego dotyczące koncepcji współkatalogowania oraz możliwości dołączenia do wspólnego katalogu utrzymywanego w środowisku systemu ALMA. Wnioski takie już od 2019 r. składał również do Biblioteki Narodowej Odwołujący zwracając się z postulatem o umożliwienie dostępu do środowiska integracyjnego systemu ALMA w celu przygotowania rozwiązań technicznych, które mogłyby urzeczywistnić ideę współkatalogowania w systemie ALMA użytkowanym przez Bibliotekę Narodową. Dopiero na jeden z ostatnich wniosków Odwołujący otrzymał odpowiedź, z której jednoznacznie wynika, że Biblioteka Narodowa nie udostępni niezbędnych narzędzi z uwagi na ochronę praw autorskich producenta rozwiązania systemu ALMA (firmy Ex Libris).

Dowody:

- wniosek Odwołującego do BN o udostępnienie API Key do środowiska Sandbox systemu ALMA oraz odpowiedź Biblioteki Narodowej na wniosek Odwołującego.

W świetle zatem jasnego stanowiska Biblioteki Narodowej, która nie dopuszcza możliwości implementacji funkcjonalności umożliwiającej współkatalogowanie w czasie rzeczywistym w oparciu o jakikolwiek inny systemem bibliotecznym niż system ALMA, jasno należy stwierdzić, iż w chwili obecnej jedynym podmiotem na rynku, który jest w stanie spełnić wymagania określone w opisie proponowanego w niniejszym postępowaniu kryterium oceny ofert jest firma Ex Libris. Mając powyższe na uwadze należy więc stwierdzić, iż pozostawienie tego kryterium w obecnej postaci powoduje, że w istocie ma ono charakter dyskryminujący i naruszający zasady uczciwej konkurencji, jeśli realnie punkty w jego ramach może uzyskać jedynie jeden podmiot działający na rynku. Biorąc ponadto pod uwagę fakt, iż waga tego kryterium jest znaczna (30%) należy stwierdzić, iż realna konkurencja z preferowanym wykonawcą w tym postępowaniu w zasadzie nie jest możliwa. Dlatego też jedynie usunięcie kwestionowanego kryterium i wprowadzenie na jego miejsce nowego kryterium, rzeczywiście związanego z przedmiotem zamówienia, a nie z właściwościami Wykonawcy, umożliwi prawidłowy przebieg postępowania.

Mając pod uwadze wszystkie podniesione zarzuty wnosimy o ich uwzględnienie.

podpis osoby uprawnionej

Załączniki:

- 1) *Pełnomocnictwo,*
- 2) *Odpis z KRS,*
- 3) *Dowód uiszczenia wpisu od odwołania,*
- 4) *Dowód doręczenia kopii Odwołania Zamawiającemu,*
- 5) *Analiza wymagań i potrzeb,*
- 6) *Pismo Sygnity Business Solutions S.A. z dnia 4 marca 2022 r.,*
- 7) *Odpowiedź Biblioteki Narodowej z dnia 18 marca 2022 r.*