

L.dz. 08 /12/2009/IT

Komorniki, dnia 09 grudnia 2009 r.

Przedsiębiorstwo Usługowo-Handlowe
„INTER-TECH” Sp. z o.o.
ul. Fabianowska 188
62-052 Komorniki



Zakład Komunalny w Kleszczewie
ul. Sportowa 3
63-005 Kleszczewo

Dotyczy: Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego na „Budowa ciśnieniowej kanalizacji sanitarnej w miejscowościach Krzyżowniki, Śródka, Zimin, Krerowo, Markowice, Kleszczewo, Poklatki oraz wymianę sieci wodociągowej w miejscowościach Krerowo, Kleszczewo, Poklatki” -sygnatura akt BU.340-09/2009.

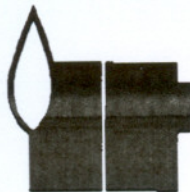
Zgodnie z rozdziałem 14 „Informacje o sposobie porozumiewania się Zamawiającego z wykonawcami oraz przekazywania oświadczeń i dokumentów a także wskazania osoby uprawnionej do porozumiewania się z Wykonawcami, pkt. 2 Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na „Budowę ciśnieniowej kanalizacji sanitarnej w miejscowościach Krzyżowniki, Śródka, Zimin, Krerowo, Markowice, Kleszczewo, Poklatki oraz wymianę sieci wodociągowej w miejscowościach Krerowo, Kleszczewo, Poklatki-sygnatura akt BU.340-09/2009 prosimy o potwierdzenie faktu otrzymania za pomocą faksu dokumentu nr 07/12/2009/IT z dnia 09 grudnia 2009 r.

Z poważaniem

Vice Prezes Zarządu
mgr Inż. Magdalena Iwańska-Flagmańska

Przedsiębiorstwo Usługowo-Handlowe
INTER-TECH Sp. z o.o.
62-052 Komorniki, ul. Fabianowska 188
REGON 634582362, NIP 777-27-72-479
Sąd Rejonowy Poznań-Nowe Miasto i Wilda w Poznaniu
VIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego
KRS 0000214068 Kapitał zakładowy 50 000,00 PLN

INTER-TECH
PRZEDSIĘBIORSTWO
USŁUGOWO-HANDLOWE Sp. z o. o.



CERTYFIKAT



ISO 9001:2001

62-052 Komorniki, ul. Fabianowska 188, tel.: (061) 893 66 64, fax: (061) 893 66 65

L.dz. 07/12/2009/IT

Komorniki, dnia 09 grudnia 2009 r.

URZĄD GMINY
KLESZCZEWO

wpł. 09. 12. 2009

Nr rej.

7181

Ref.

Zamawiający: Zakład Komunalny w Kleszczewie

ul. Sportowa 3

63-005 Kleszczewo

Protestujący: Przedsiębiorstwo Usługowo-Handlowe

„INTER-TECH” Sp. z o.o.

ul. Fabianowska 188

62-052 Komorniki

Przedmiot zamówienia: Budowa ciśnieniowej kanalizacji sanitarnej w miejscowościach Krzyżowniki, Śródka, Zimin, Krerowo, Markowice, Kleszczewo, Poklatki oraz wymianę sieci wodociągowej w miejscowościach Krerowo, Kleszczewo, Poklatki-sygnatura akt BU.340-09/2009.

Postępowanie prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych w dniu 26 listopada 2009 r. , numer ogłoszenia 408508-2009 oraz zmodyfikowanego w dn. 27 listopada 2009 r. , numer ogłoszenia 409316-2009.

**PROTEST dotyczący wyjaśnienie treści
Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na:**

„Budowę ciśnieniowej kanalizacji sanitarnej w miejscowościach Krzyżowniki, Śródka, Zimin, Krerowo, Markowice, Kleszczewo, Poklatki oraz wymianę sieci wodociągowej w miejscowościach Krerowo, Kleszczewo, Poklatki.

Działając w oparciu art. 180 ust.1 i 2 ustawy z dn. 29 stycznia 2004 r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. nr 223 poz. 1655 z dnia 20 listopada 2007 r., z późn. zm.) Przedsiębiorstwo Usługowo-Handlowe „INTER-TECH” Sp. z o.o. z siedzibą w Komornikach 62-052 przy ul. Fabianowskiej 188, niniejszym składa protest dotyczący wyjaśnienia treści

REGON 634582362, NIP 777-27-72-479
Sąd Rejonowy w Poznaniu, Poznań Nowe Miasto i Wilda, VIII Wydział Gospodarczy
Krajowego Rejestru Sądowego w KRS 0000214066
Kapitał zakładowy 50 000,00 PLN

mgr inż. Magdalena Iwaniska-Flaginińska

specyfikacji istotnych warunków zamówienia i wnoszę o unieważnienie przetargu z powodu rażącego naruszenia prawa przez Zamawiającego poprzez podjęcie działań, ze szkodą dla Wykonawcy, polegającej na uniemożliwieniu złożenia uczciwej oferty.

W szczególności firma PUH „INTER-TECH” Sp. z o.o. zarzuca naruszenie przez zamawiającego następujących przepisów:

- art.7 ust. 1 ustawy poprzez stworzenie sytuacji , w której Wykonawcy zamierzający wziąć udział w niniejszym postępowaniu nie są traktowani zgodnie z zasadą zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców,
- art. 22 ust.2 Ustawy poprzez określenie warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia w sposób utrudniający równą konkurencję,
- art. 29 ust. 1 i 2 poprzez dopuszczenie swobody przy określaniu kosztów i składników związanych ze sporządzaniem oferty,
- art.38 ustawy poprzez zmianę określonego wynagrodzenia z „ kosztorysowego” na „ ryczałtowe”
- art.41 poprzez zgodę na zmianę technologii wykonania przedmiotu zamówienia oraz do modyfikacji przedmiaru co jest jednoznaczne z dopuszczeniem składania ofert wariantowych

Opierając się na przedstawionych powyżej zarzutach Protestujący wnosi o uwzględnienie protestu i unieważnienie przedmiotowego postępowania (w trybie art.3 ust.1 pkt. 7 Ustawy) jako obarczonego wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Termin do wniesienia protestu, określony w art.180 ust.3 Ustawy został zachowany, gdyż zgodnie z wyrokiem Sądu Okręgowego w Warszawie z dn. 28.02.2002 r. (sygn. akt. V Ca 192/08) Oferent ma prawo do wnoszenia protestu na wyjaśnienia do SIWZ. Także w ocenie Zespołów Arbitrów jednoznacznie wynika, że wyjaśnienia treści SIWZ stanowiące jej modyfikację skutkują przywróceniem terminu na wniesienie protestu na zapisy SIWZ (wyrok ZA z dn. 29.12.2003 sygn. Akt UZP/ZO/0-2166/03). A odmienna interpretacja oznaczałaby obejście prawa poprzez niedopuszczalne nieprzywracanie terminu do wniesienia protestu.

Protestujący doznał uszczerbku prawnego w rozumieniu art. 179 ust.1 Ustawy, posiada bowiem interes prawny do złożenia protestu, ponieważ w razie jego uwzględnienia i ogłoszenia nowego postępowania przetargowego, zgodnego z prawem zamówień publicznych protestujący będzie mógł złożyć ofertę i ubiegać się o udzielenie nu zamówienia. W tym stanie rzeczy protest jest zasadny i konieczny

Vice Prezes Zarządu

mgr inż. Magdalena Iwanska-Flagmańska

UZASADNIENIE

W dniu 03 grudnia 2009 r., na stronie internetowej Zamawiającego umieścił zgodnie z art.38 ustawy PZp wyjaśnienia dotyczące treści specyfikacji SIWZ na zadanie pn. Budowa ciśnieniowej kanalizacji sanitarnej w miejscowościach Krzyżowniki, Śródka, Zimin, Krerowo, Markowice, Kleszczewo, Poklatki oraz wymianę sieci wodociągowej w miejscowościach Krerowo, Kleszczewo, Poklatki-sygnatura akt BU.340-09/2009.

I od tego momentu rozpoczął się bieg 7-dniowego terminu na wniesienia protestu na podjęte przez Zamawiającego czynności w postępowaniu.

W udzielonych w tym dniu wyjaśnieniach Zamawiający dopuścił możliwość zmiany technologii wykonywania prac z wykopu otwartego na przewiert sterowany oraz dopuścił możliwość dokonania zmian w przedmiarach na etapie sporządzenia oferty. Zgoda na dokonania zmian w przedmiarach, przy głównym kryterium wyboru oferty (100% cena) ma ogromne znaczenie dla potencjalnego wykonawcy i uniemożliwia uczciwą konkurencję gdyż każdy w Wykonawców może sobie go dowolnie modyfikować.

Takie działanie Zamawiającego jest także sprzeczne z wymaganiami zawartymi w SIWZ w pkt. 17 i narusza elementarne obowiązki Zamawiającego do przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców.

Dopuszczenie zmiany technologii wykonywania prac z wykopu otwartego na przewiert sterowany, jest również niezgodne z rozdziałem 4 SIWZ „Oferty wariantowe”, gdyż zgodnie z art.82 ust.3 ustawy Prawo zamówień publicznych który stanowi, iż treść złożonej oferty musi odpowiadać treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, a zatem musi spełniać wszystkie warunki merytoryczne zawarte w specyfikacji pod rygorem odrzucenia w myśl art. 89 ust. 1 pkt. 2 ustawy.

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego możliwe jest jednak składanie ofert wariantowych, zgodnie z art. 82 ust.1 ustawy. A z definicji oferta wariantowa to taka, która zawiera propozycje odmienne od wskazanych w SIWZ na przykład w zakresie rozwiązań technicznych czy rodzaju materiału. Składanie ofert wariantowych dopuszczalne jest tylko za zgodą zamawiającego. Informacja o możliwości składania takich ofert musi znajdować się w ogłoszeniu o zamawianiu (art. 41 pkt.5 ustawy). A w ogłoszeniu o zamówieniu nr 408508-2009 z dnia 26 listopada 2009 r. Zamawiający nie dopuścił możliwości składania ofert wariantowych dlatego też pozwalając, w wyjaśnieniach na zmianę technologii Zamawiający naruszył przepisy prawa i przedmiotowe postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego

Vice Prezes Zarządu
mgr Inż. Magdalena Iwanska-Flagmańska

Zgodnie z rozdziałem 17 „Opis sposobu obliczania ceny” pkt.1 SIWZ mówiącym, iż: „Wykonawca określi cenę oferty brutto, która stanowić będzie wynagrodzenie kosztorysowe za realizację całego przedmiotu zamówienia (...), protestujący powziął wiadomość o formie wynagrodzenia. Natomiast w odpowiedziach Zamawiający zmienia wynagrodzenia za wykonane roboty z „kosztorysowego”, na „ ryczałtową” , odpowiadając iż „do oferty należy dołączyć kosztorys skonstruowany w oparciu o załączony do SIWZ przedmiar robót a kwotę ryczałtową podać na formularzu oferty”

Zgodnie z art. 38 Ustawy ,konsekwencją modyfikacji treści SIWZ przez Zamawiającego jest jego obowiązek przedłużenia terminu składania ofert oraz niezwłocznego zawiadomienia wykonawców, o przedłużeniu terminu składania ofert, a jeżeli specyfikacja jest udostępniana na stronie internetowej, zamieszczenia stosownej informacji na tej stronie. Do dnia dzisiejszego Zamawiający nie zmienił specyfikacji oraz nie poinformował Wykonawców o tym zdarzeniu, nie przedłużył również terminu składania oferty co powoduje iż przedmiotowe postępowanie jest obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego na skutek rażącego naruszenia prawa przez Zamawiającego.

Przytoczone powyżej argumenty uzasadniają podniesione na wstępie zarzuty. Zapisy zawarte w ogłoszeniu o zamówienie BZP, jak również zapisy SIWZ odnoszące się do warunków stawianych Wykonawcom w przedmiotowym postępowaniu stanowią naruszenie powyżej opisanych przepisów Ustawy.

Mając powyższe na uwadze, wniosek Protestującego o unieważnienie postępowania jest uzasadniony.

Jednocześnie z uwagi na oczywisty charakter błędów popełnionych w toku postępowania Protestujący podnosi, iż uwzględnienie niniejszego protestu umożliwi Zamawiającemu usunięcie uchybień, jakimi dotknięte zostało niniejsze postępowanie, bez konieczności wszczynania skomplikowanej i kosztownej procedury odwoławczej przed Krajową Izbą Odwoławczą przy Urzędzie Zamówień Publicznych.

Z poważaniem

Vice Prezes Zarządu

mgr inż. Magdalena Iwanińska-Flaginańska

Przedsiębiorstwo Usługowo-Handlowe
INTER-TECH Sp. z o.o.
62-052 Komorniki, ul. Fabianowska 188
REGON 634582362. NIP 777-27-72-479
Sąd Rejonowy Poznań-Nowe Miasto i Wilda w Poznaniu
VIII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego
KRS 0000214066 Kapitał zakładowy 50 000,00 PLN