

Kamiensk, dn. 14.12.2009r.

Nr sprawy: ZP/340/7/09

Znak: ZP/341/146/09

Dotyczy: dostawy fabrycznie nowych pojemników na stałe odpady komunalne wraz z nieodpłatnym transportem do miejsca siedziby zamawiającego, zgodnie z obowiązującymi normami i specyfikacjami technicznymi.

Informacja o wniesionym proteście

ZGK w Kamiensku informuje, że w dniu 11.12.2009r. o godz. 12.30 został wniesiony protest od firmy „SULO” Sp. z o.o., 02-531 Warszawa ul. Łowicka 50, tel./faks(022) 402-93-51, 402 93-56.

Treść protestu brzmi następująco:

Łącznie stron: 3+załączniki na 6 stronach

ZGK w Kamiensku
Wpłynęło dn. 11.12.2009 godz. 12³⁰
Nr 479 zał. 3str. pisma
3str. załącznika }
+ 3str. załącznika } 6 str.

ZAMAWIAJĄCY:
Zakład Gospodarki
Komunalnej w Kamiensku
ul. Wieluńska 50
97-360 Kamiensk

PROTESTUJĄCY:
„SULO” Sp. z o.o.
02-531 Warszawa
ul. Łowicka 50

PROTEST

Na podstawie art. 180 ust. 3 pkt 1 w związku z art. 180 ust. 1 w związku z art. 179 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2007 Nr 223, poz. 1655 z późn. zmianami), zwanej dalej ustawą, wnoszę protest wobec postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na: dostawę fabrycznie nowych pojemników na stałe odpady komunalne wraz z nieodpłatnym transportem do miejsca siedziby zamawiającego zgodnie z obowiązującymi normami i specyfikacjami technicznymi (Nr sprawy: ZP/340/7/09, Znak: ZP/341/131/09) w zakresie opisu przedmiotu zamówienia.

Zarzucaam Zamawiającemu naruszenie zasady udzielania zamówień publicznych określonej w art. 7 ust 1 oraz art. 29 ust. 2 i art. 30 ust. 1 ustawy Prawo Zamówień Publicznych.

Wskazując na powyższe zarzuty wnoszę o:

1. zmianę treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w zakresie opisu przedmiotu zamówienia;
2. przedłużenie terminu składania ofert
3. przedłużenie wymaganego terminu wykonania zamówienia.

Protestujący, jako podmiot zainteresowany udziałem w przedmiotowym postępowaniu posiada interes prawny w rozumieniu art. 179 ust. 1 ustawy we wniesieniu niniejszego protestu z uwagi na fakt, iż naruszenie przepisów ustawy uniemożliwia mu ubieganie się o zamówienie.

UZASADNIENIE

Zamawiający dnia 4 grudnia br. zamieścił na swojej stronie internetowej specyfikację istotnych warunków zamówienia na: dostawę fabrycznie nowych pojemników na stałe odpady komunalne wraz z nieodpłatnym transportem do misja siedziby zamawiającego zgodnie z obowiązującymi normami i specyfikacjami technicznymi. W Rozdziale III zamieszczony został opis przedmiotu zamówienia, określający m. in. parametry:

pojemniki z polietylenu niskociśnieniowego PE-HD koloru zielonego na 2 kołach, z pokrywą płaską o pojem. 140 l. w ilości 765 sztuk, o specyfikacji technicznej, m.in.:

- waga pojemnika 10 kg (+/- 1 kg),
- całkowita wysokość pojemnika 1050 mm (+/- 20 mm),
- całkowita szerokość pojemnika 500 mm (+/- 20 mm);

pojemniki z polietylenu niskociśnieniowego PE-HD koloru zielonego na 2 kołach, z pokrywą płaską o pojem. 240 l. w ilości 385 sztuk, o specyfikacji technicznej, m.in.:

- waga pojemnika 14 kg (+/- 1 kg),
- całkowita wysokość pojemnika 1050 mm (+/- 20 mm),
- całkowita szerokość pojemnika 580 mm (+/- 20 mm);

pojemniki z polietylenu niskociśnieniowego PE-HD koloru zielonego na 4 kołach, z pokrywą płaską o pojem. 1100 l. w ilości 40 sztuk, o specyfikacji technicznej, m.in.:

- waga pojemnika 60 kg (+/- 2 kg),
- całkowita wysokość pojemnika 1300 mm (+/- 20 mm),
- całkowita głębokość pojemnika 1100 mm (+/- 20 mm),
- całkowita szerokość pojemnika wraz z bolcami bocznymi 1350 mm (+/- 20 mm),
- ładowność pojemnika min. 450 kg.

Ponadto Zamawiający określił, iż oferowany przedmiot zamówienia winien być wykonany zgodnie z obowiązującymi normami (EN 840). Dla potwierdzenia, że oferowana dostawa spełnia określone wymagania Zamawiający żąda od wybranego Wykonawcy następujących dokumentów:

- a/ certyfikat zgodności PN-EN,
- b/ atesty higieniczne PZH.

Ustawodawca w art. 29 ust. 2 ustawy pzp nałożył na Zamawiającego obowiązek takiego opisu przedmiotu zamówienia, który umożliwia uczciwą konkurencję. Tymczasem powyższe warunki spełnia **wyłącznie produkt jednego Producenta**.

Zgodnie ze stanowiskiem Urzędu Zamówień Publicznych, „zakaz urudniania uczciwej konkurencji zostanie naruszony, jeśli przy opisie przedmiotu zamówienia Zamawiający użyje określeń lub parametrów wskazujących konkretnego producenta (dostawcę) lub konkretny produkt (...). Działaniem wbrew zasadzie uczciwej konkurencji jest również na tyle rygorystyczne określenie wymagań, jakie powinien spełnić przedmiot zamówienia, że nie jest to uzasadnione potrzebami Zamawiającego, a jednocześnie ogranicza krąg wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia” (Prawo Zamówień Publicznych, Komentarz, p. red. T. Czajkowskiego, Urząd Zamówień Publicznych, Warszawa 2007, s. 148)

Orzecznictwo w powyższej kwestii jest również spójne i jednoznaczne. Sąd Okręgowy w Lublinie, w wyroku z dnia 9.11.2005 (sygn. akt II Ca 587/05) wskazał, iż „zakazane jest formułowanie warunków postępowania, uniemożliwiające swobodny dostęp do udziału w postępowaniu w celu złożenia oferty. Oznacza to konieczność eliminacji z opisu przedmiotu zamówienia wszelkich sformułowań, które mogłyby eliminować konkretnych wykonawców, uniemożliwiając im złożenie oferty, lub powodowałyby sytuację, w której jeden z zainteresowanych wykonawców byłby bardziej uprzywilejowany od pozostałych”

Powyższe stanowisko potwierdza również orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej. W wyroku z dnia 20 stycznia 2009 (sygn. akt KIO/UZP 02/09), skład orzekający Izby stwierdził, iż „określenie przedmiotu zamówienia jest suwerenną decyzją [Zamawiającego] i to w gestii Zamawiającego leży ustalenie niezbędnych cech i funkcjonalności, które ten przedmiot zamówienia ma spełniać. Swoboda Zamawiającego w opisie przedmiotu zamówienia nie może jednak prowadzić do nieuzasadnionego ograniczenia kręgu potencjalnych wykonawców. W sytuacji określenia wymagań odnoszących się do potrzeb Zamawiającego, mogących ograniczać krąg potencjalnych wykonawców, Zamawiający winien wykazać, iż wyłącznie produkt o parametrach przez niego określonych umożliwia mu realizację celu założonego w postępowaniu o zamówienie publiczne.”

Bezspornie w przedmiotowym postępowaniu nie zachodzą żadne okoliczności uzasadniające wprowadzenie ww. parametrów; w użytkowaniu produktu będącego przedmiotem zamówienia różnica kilkudziesięciu milimetrów bądź kilku kilogramów nie ma żadnego wpływu na realizację celu zamówienia. Taki opis przedmiotu zamówienia umożliwia ubieganie się o zamówienie wyłącznie jednemu producentowi; tym samym stanowi to rażące naruszenie zasady uczciwej konkurencji, a dalszej perspektywie grozi konsekwencjami określonymi w art. 145 ust. 1 pkt 6 ustawy.

Wobec powyższego wnoszę o:

1. **zmianę treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia w zakresie opisu przedmiotu zamówienia i dopuszczenie do udziału w postępowaniu innych Wykonawców poprzez rozszerzenie progu tolerancji następujących parametrów:**
 - waga pojemnika,
 - całkowita wysokość pojemnika,
 - całkowita szerokość pojemnika,
 - całkowita głębokość pojemnika
 - ładowność pojemnika;
2. **przedłużenie terminu składania ofert w celu umożliwienia przygotowania i złożenia oferty;**
3. **przedłużenie wymaganego terminu wykonania zamówienia.**

Niniejszy protest został wniesiony dnia 11 grudnia 2009 r. z zachowaniem terminu określonego w art. 180 ust. 3 pkt 1 ustawy.

Załączniki:
- KRS

Otrzymują:
1 x Adresat
1 x a/a

Prosimy o potwierdzenie (data, godzina, podpis) otrzymania niniejszego pisma na nasz faks: 22 402 93 56.

Zgodnie z ustawą Prawo zamówień publicznych z dn. 29.01.2004r. z późn. zm. - art. 181 ust. 3,4,5,6 i 7 ZGK w Kamieńsku informuje o możliwości przyłączenia się do jednej ze stron w wyniku wniesionego protestu. Pisemną informację należy dostarczyć do ZGK w Kamieńsku **do dnia 17.12.2009r. do godz. 15.00** (przekazanie może nastąpić osobiście lub faksem, przy czym treść faksu należy również niezwłocznie przekazać jako oryginał pisma).

Art. 181 ust.3,4,5,6i7 ustawy Pzp z dn. 29.01.04r. z późn. zm. brzmi następująco:

ust. 3. Kopię wniesionego protestu zamawiający niezwłocznie przekazuje wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu o udzielenie zamówienia, a jeżeli protest dotyczy treści ogłoszenia lub postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia, zamieszcza ją również na stronie internetowej, na której jest udostępniana specyfikacja, wzywając wykonawców do wzięcia udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu.

ust. 4. Uczestnikami postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu stają się wykonawcy, którzy mają interes prawny w tym, aby protest został rozstrzygnięty na korzyść jednej ze stron, i którzy przystąpili do postępowania:

- 1) w terminie 3 dni od dnia otrzymania wezwania, o którym mowa w ust. 3;
- 2) do upływu terminów, o których mowa w art. 180 ust. 3, jeżeli protest dotyczy treści ogłoszenia lub w postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego także postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia.

ust. 5. Wykonawca zgłasza przystąpienie do postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu, wskazując swój interes prawny w przystąpieniu i określając swoje żądanie w zakresie zarzutów zawartych w proteście. Zgłoszenie przystąpienia wnosi się do zamawiającego, przekazując jednocześnie jego kopię wykonawcy wnoszącemu protest.

ust. 6. Wykonawca wnoszący protest oraz wykonawca wezwany zgodnie z ust. 3 nie mogą następnie korzystać ze środków ochrony prawnej na czynności zamawiającego wykonane zgodnie z ostatecznym rozstrzygnięciem protestu zapadłym w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu.

ust. 7. Wykonawca wnoszący protest oraz wykonawca wezwany zgodnie z ust. 3 nie mogą następnie wnieść protestu, powołując się na te same okoliczności.

ZGK w Kamieńsku informuje również, że w wyniku wniesionego protestu nie dokonano otwarcia ofert w dniu 14.12.2009r. o godz. 9.30 (zgodnie z art. 180 ust. 5 ustawy Pzp z dn. 29.01.04r. z późn zm.). Otwarcie ofert nastąpi w późniejszym terminie, o czym zamawiający poinformuje wykonawców, którzy złożyli oferty oraz informację tę zamieści na stronie internetowej na której zamieścił ogłoszenie o udzielenie zamówienia oraz siwz.