

**Wojewódzki Szpital Specjalistyczny nr 5
im. Św. Barbary w Sosnowcu
41-200 Sosnowiec, ul. Plac Medyków 1, skr. poczt. 168**

tel. (032) 36 82 428

fax (032) 36 82 012

Sosnowiec, 08.12.2009r.

Nr sprawy: WSS5/EP/447/2009

UCZESTNICY POSTĘPOWANIA

Dot.: WSS5/EP/447/2009 pt.: **„WYKONANIE TERMOMODERNIZACJI
BUDYNKU WOJEWÓDZKIEGO SZPITALA SPECJALISTYCZNEGO
NR 5 W SOSNOWCU WRAZ Z WYKONANIEM PROJEKTU TECHNICZNEGO**

Zgodnie z art. 181 ust. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007r. Nr 223, poz. 1655 z późn. zm.) w załączeniu zamieszczamy kopię wniesionych protestów, które wpłynęły do Zamawiającego oraz wzywamy Wykonawców do wzięcia udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu.

Katowice, dnia 7 grudnia 2009 roku

Wojewódzki Szpital Specjalistyczny nr 5 w Sosnowcu
Plac Medyków 1
41-200 Sosnowiec

Nr ogłoszenia: 226755-2009 z dnia 01.12.2009 dotyczy: Wykonanie modernizacji budynku Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego nr 5 w Sosnowcu wraz z wykonaniem projektu technicznego.

Protestujący: Przedsiębiorstwo Budowlane „KOMBUD” Sp. z o.o. w Katowicach
ul. Porcelanowa 25
40-241 Katowice

PROTEST dotyczący zapisów specyfikacji istotnych warunków zamówienia

W imieniu Przedsiębiorstwa Budowlanego „KOMBUD” Sp. z o.o. w Katowicach wnoszę protest na postanowienie specyfikacji istotnych warunków zamówienia zamieszczonego w rozdziale I punkt 10 – Opis sposobu przygotowania oferty, podpunkt nr 2 dotyczących warunków, które spełnić muszą podmioty wspólnie składające ofertę o treści następującej: *„Wniesione wadium musi wyraźnie wskazywać na wszystkich wykonawców składających wspólna ofertę”*

W związku z powyższym wnoszę o zmianę specyfikacji w zaskarżonej części poprzez wykreślenie kwestionowanego zapisu.

UZASADNIENIE

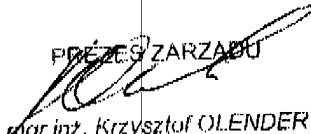
W specyfikacji istotnych warunków zamówienia Zamawiający zamieścił zapis, który w ocenie Protestującego jest niedopuszczalny jako niezgodny z przepisami ustawy: Prawo zamówień publicznych. Zapis rozdziału I, punkt 10 podpunkt 2 w ocenie protestującego nakłada na ubiegające się o udzielenie zamówienia podmioty wymogi niezgodne z prawem. Nie można żądać od składających wspólnie ofertę aby przedkładali dokumenty dotyczące zabezpieczenia postępowania takiego jak wadium i gwarancję należytego wykonania umowy w postaci dokumentu zawierającego oznaczenie wszystkich Wykonawców składających wspólną ofertę.

Stanowisko powyższe potwierdza Wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 4 stycznia 2008 roku sygn. akt: KIO/UZP 23/07 w którym zawarty został pogląd, że:



„(...)Przepisy ustawy - Prawo zamówień publicznych nie wymagają, aby w przypadku wspólnego ubiegania się o zamówienie publiczne wadium wnoszone było wspólnie przez wykonawców, a w treści gwarancji bankowej, czy ubezpieczeniowej byli wymienieni wszyscy wykonawcy wspólnie składający ofertę. (...) Brak podania w treści gwarancji ubezpieczeniowej nazwy partnera nie ma znaczenia dla oceny skutków prawnych udzielonej gwarancji.”

Mając powyższe na względzie protest niniejszy jest uzasadniony.

PRZEDSIĘZARZĄCĄ

mgr inż. Krzysztof OLENDER

Częstochowa, dnia 07.12.2009r.

**Wojewódzki Szpital Specjalistyczny
Nr 5 im. Św. Barbary w Sosnowcu
pl. Medyków 1,
41-200 Sosnowiec**

wykonawca: Przedsiębiorstwo Budowlano- Handlowe TERMOBUD
W. Połacik, R. Połacik, R. Bodanko s.c.
ul. Rocha 219B, 42-200 Częstochowa

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, ogłoszonego pn. „Wykonanie termomodernizacji budynku Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego nr 5 w Sosnowcu wraz z wykonaniem projektu technicznego”, nr ogłoszenia 226755 – 2009.

PROTEST WYKONAWCY

Przedsiębiorstwo Budowlano- Handlowe TERMOBUD W. Połacik, R. Połacik, R. Bodanko s.c., działając - jako Wykonawca - na podstawie przepisów art. 179 ust. 1 oraz art. 180 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. 2004 r. Nr 19 poz. 177) składa protest na czynności Zamawiającego - Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego Nr 5 im. Św. Barbary w Sosnowcu , pl. Medyków 1, 41-200 Sosnowiec - podjęte w ramach postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Wykonanie termomodernizacji budynku Wojewódzkiego Szpitala Specjalistycznego nr 5 w Sosnowcu wraz z wykonaniem projektu technicznego”.

Czynnością objętą niniejszym protestem jest:

Czynność sporządzenia ogłoszenia przez Zamawiającego, a w szczególności brak określenia wartości zamówienia oraz określenie warunków udziału w postępowaniu polegających na obowiązku wpłacenia wadium w kwocie 400.000 zł a także udokumentowania wykonania co najmniej dwóch robót, obejmujących prace termomodernizacyjne o wartości powyżej 13.000.000 zł każda.

W związku z powyższym Protestujący wnosi o:

1. unieważnienie przedmiotowego postępowania ze względu na niemożność modyfikacji ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w Biuletynie Zamówień Publicznych w zakresie warunków udziału w postępowaniu oraz sposobu oceny ich spełniania
2. unieważnienie przedmiotowego postępowania na podstawie przepisu art. 93 ust. 1 pkt 7 Ustawy, gdyż postępowanie obarczone jest wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy.

Protestujący zarzuca Zamawiającemu:

1. naruszenie art. 29 ust. 1 i art. 35 ust. 1 Ustawy- Prawo zamówień publicznych poprzez opisane przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, w szczególności poprzez niewskazanie choćby szacunkowej wartości zamówienia, co nie pozwala wykonawcom na sprawdzenie prawidłowości ustalenia dalszych warunków wskazanych w ogłoszeniu, tj. wysokości wadium oraz wymogów, które wykonawcy winni spełnić i udokumentować na etapie zgłaszania ofert, a nadto powoduje, iż nie dość czytelne dla wykonawców są kryteria uczestniczenia w przetargu,
2. naruszenie art. 45 ust. 4 Ustawy- Prawo zamówień publicznych poprzez ustalenie wysokości wadium w kwocie przekraczającej 3% wartości zamówienia,
3. naruszenie art. 7 ust. 1 i art. 22 ust. 2 Ustawy- Prawo zamówień publicznych w zakresie określenia warunków udziału w postępowaniu poprzez zbyt rygorystyczne ustalenie wymagań dotyczących udokumentowania dotychczas wykonanych robót, nieuzasadnione potrzebami Zamawiającego, co ogranicza krąg wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia.

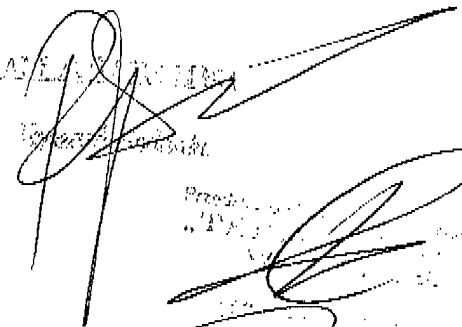
UZASADNIENIE

Po zapoznaniu się w dniu 4 grudnia 2009r. z treścią ogłoszenia o zamówieniu Wykonawca stwierdza, iż ogłoszenie to narusza przepisy ustawy- Prawo zamówień publicznych. Przede wszystkim ogłoszenie o zamówieniu w sposób nieprecyzyjny, poprzez odniesienie wyłącznie do warunków technicznych, zawartych w SIWZ, określa zakres i wielkość zamówienia- brak jest natomiast choćby szacunkowej wartości zamówienia. Brak ten powoduje szereg ujemnych konsekwencji, w tym niemożność sprawdzenia, czy ogłoszenie o zamówienia spełnia wymogi formalne określone w ustawie- Prawo zamówień publicznych. Wśród tych warunków formalnych znajduje się zapis ograniczający wartość żądanego wadium do kwoty stanowiącej równowartość 3% zamówienia. Na etapie wstępnej oceny zamówienia Wykonawca nie jest w stanie określić, czy wysokość żądanego wadium nie narusza dyspozycji zawartej w treści art. 45 ust. 4 powołanej ustawy. Przede wszystkim jednak Wykonawca, poprzez brak precyzyjnego określenia wartości zamówienia nie jest w stanie w sposób prawidłowy się do niego ustosunkować.

W świetle wyżej podniesionych okoliczności poważne zastrzeżenia budzi również określenie przez Zamawiającego wymagań, jakie stawia się wykonawcom w zakresie udokumentowania dotychczas wykonanych robót budowlanych w zakresie prac termo modernizacyjnych. Zdaniem Wykonawcy z naruszeniem art. 7 ust. 1 i art. 22 ust. 2 Ustawy- Prawo zamówień publicznych Zamawiający zbyt rygorystycznie ustalił wymagania dotyczące udokumentowania dotychczas wykonanych robót. Takie żądanie, zdaniem Wykonawcy, nie jest uzasadnione potrzebami Zamawiającego, co ogranicza krąg wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia. Nie tylko bowiem kwota 13.000.000 zł, która odnosi się do wartości wykonanych już prac ale również żądanie wykonania dwóch podobnych robót o wartości przekraczającej 13.000.000 zł w sposób istotny ogranicza krąg podmiotów zdolnych do wykazania wykonania takich robót. Takie żądanie Zamawiającego jest zdaniem Wykonawcy nieadekwatne do przewidywanych prac i stanowi istotne naruszenie zasad regulujących sposób ogłoszenia o zamówieniu i warunków jakie Zamawiający może stawiać potencjalnym Wykonawcom. O ile Wykonawca jest w stanie wpłacić żądane wadium, o ile jego wysokość zgodna byłaby z treścią powołanego art. 45 ust. 4 ustawy- Prawo zamówień publicznych, o

tyle udokumentowanie dotychczas wykonanych robót może się okazać czynnikiem skutecznie wykluczającym Wykonawcę z dalszego postępowania, w sytuacji gdy dysponuje on potencjałem zarówno finansowym jak i technologicznym i sprzętowym, oraz posiada niezbędną wiedzę i doświadczenie aby roboty określone w zamówieniu wykonać samodzielnie lub przez udziale innych podmiotów, działających w ramach konsorcjum. Tymczasem nieuzasadnione ograniczanie kręgu potencjalnych wykonawców, powoduje że do przetargu mogą przystąpić największe firmy budowlane działające na rynku polskim, co nie tylko powoduje, iż przetarg narusza uczciwą konkurencję, eliminując z postępowania przedsiębiorstwa mniejsze ale zdolne do wykonania zadania, ale jednocześnie stwarza ryzyko, iż nieliczne przedsiębiorstwa, które będą mogły udokumentować żądane warunki, zaoferują wykonanie robót po cenach, znacznie wyższych, od cen, które mógłby zaoferować Wykonawca.

Mając na względzie powyższe okoliczności protest niniejszy uważam za konieczny i uzasadniony.


Przedstawiciel
Przedsiębiorstwo Budowlano-Handlowe
TERMOBUD S.C.
WŁAŚCICIEL
Rafał Polać