

Białystok, dnia 26 listopada 2009 roku

**Zamawiający: Zespół Szkół Centrum Kształcenia Rolniczego w Janowie**

ul. Białostocka 22

16-130 Janów

**Wykonawca: Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej  
Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Białymstoku**

ul. Grochowa

15-423 Białystok

Znak sprawy: ZP/2009

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego o wartości szacunkowej o wartości szacunkowej poniżej kwot określonych w treści przepisu art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2004 r. Nr 19 poz. 177) przedmiotem którego jest *Montaż, dzierżawa 5 zbiorników na gaz, dostawa i świadczenie usług dystrybucji gazu na potrzeby Zespołu Szkół Centrum Kształcenia Rolniczego w Janowie.*

**PROTEST WYKONAWCY**

Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Białymstoku, jako Wykonawca – na podstawie przepisów art. 179 ust. 1 oraz art. 180 ust. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2004 r. Nr 19 poz. 177, z późniejszymi zmianami, zwanej dalej „Prawem zamówień publicznych”) składa protest na czynność Zamawiającego – Zespołu Szkół Centrum Kształcenia Rolniczego w Janowie podjęte w ramach postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na *Montaż, dzierżawa 5 zbiorników na gaz, dostawa i świadczenie usług dystrybucji gazu na potrzeby Zespołu Szkół Centrum Kształcenia Rolniczego w Janowie.*

Czynnością objętą niniejszym protestem jest określenie sposobu obliczania ceny zawarte w Rozdziale XII Specyfikacji Istotnych Warunków zamówienia.

Wykonawca zarzuca Zamawiającemu naruszenie prawa materialnego, a w szczególności art. 36 ust. 1 pkt 12 oraz art. 7 ust. 1 Prawa zamówień publicznych.

Wykonawca wnosi o zmianę treści Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia poprzez sformułowanie jego przedmiotu zgodnie z treścią Prawa zamówień publicznych, w sposób nie utrudniający otwartej i równej konkurencji pomiędzy podmiotami ubiegającymi się o zamówienie, poprzez należyte wskazanie sposobu obliczania ceny.

**UZASADNIENIE**

W treści Rozdziału XII Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia w postępowaniu o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na *Montaż, dzierżawa 5 zbiorników na gaz, dostawa i świadczenie usług dystrybucji gazu na potrzeby Zespołu Szkół Centrum Kształcenia Rolniczego w Janowie* Zamawiający poprzez niewłaściwe wskazanie opisu sposobu obliczania ceny, naruszył treść art. 36 ust. 1 pkt 12 oraz art. 7 ust. 1 Prawa zamówień publicznych.

Zgodnie z treścią wyroku Zespołu Arbitrów Urzędu Zamówień Publicznych z dnia 28 września 2007 roku (sygn. akt UZP/ZO/0-1159/07) jednym z podstawowych wymogów dotyczących zawartości

SIWZ jest opis sposobu obliczenia ceny. Opis taki nie może budzić jakichkolwiek wątpliwości albowiem jest jednym z podstawowych składników, na podstawie którego sporządza się ofertę. Opis sposobu obliczania ceny powinien obejmować albo cenę ryczałtową, albo cenę kosztorysową.

Należy podkreślić, iż Zamawiający wszczyna postępowanie celem uzyskania zaspokojenia na określone dobra o jak najlepszej jakości i przystępnej cenie. Tymczasem, jak wynika z treści SIWZ sporządzonej do niniejszego zamówienia, wysokość ceny wskazanej w ofercie wykonawcy opowiadać ma wysokości kosztów niezbędnych do wykonania zamówienia., lecz z zastrzeżeniem ,  *iż cena ta stanowi jedynie podstawę oceny ofert, natomiast rozliczenie przedmiotu zamówienia odbywać się będzie według cen i stawek opłat zgodnych z aktualnie obowiązującymi Taryfami Sprzedawcy.*

Takie sformułowanie opisu sposobu obliczania ceny przeczy istocie zamówienia publicznego, którego celem jest wybór oferty najkorzystniejszej. W przedmiotowym stanie faktycznym, w myśl postanowień SIWZ, wybrany zostanie wykonawca oferujący najniższą cenę, jednakże faktyczna cena wykonania zamówienia mająca zastosowanie przy wykonywaniu umowy wynikać będzie już z Taryfy sprzedawcy. Dokonywanie wybory oferty na podstawie tak określonych kryteriów nie prowadzi w istocie do wyboru wykonawcy, który faktycznie wykona zamówienie najtaniej, lecz do wyboru wykonawcy, który określi cenę w ofercie na tyle nisko, iż jego oferta nie będzie podlegać odrzuceniu jako rażąco niska.

Niewłaściwe sformułowanie SIWZ kwestionowane przez Wykonawcę w niniejszym proteście, powodujące oderwanie ceny określonej w ofercie od faktycznej ceny wykonania zamówienia, stanowi w opinii składającego protest, naruszenie wyrażonego w treści art.7 ust1 Prawa zamówień publicznych postulatu udzielania zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. W myśl niewłaściwie sformułowanych postanowień SIWZ przedmiotowy przetarg, nie doprowadzi do wyboru rzeczywiście najtańszego i oferującego jednocześnie najlepszą jakość świadczonych usług wykonawcy.

Obowiązkiem zamawiającego jest przygotowanie i przeprowadzenie postępowania w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz zapewniający równe traktowanie wykonawców. Dlatego też, Wykonawca zgłaszający niniejszy protest, wnosi o modyfikację sposobu określenia ceny w taki sposób, by cena wskazana w ofercie pozostawała w realnym związku z ceną wykonania zamówienia.

Zapis w specyfikacji powinien brzmieć:

**Realizacja przedmiotu zamówienia będzie odbywać się wg. ceny oferowanej w ofercie do przetargu. Cena obowiązuje na czas zawartej umowy, a jej zmiana w formie aneksu może nastąpić jedynie z przyczyn niezależnych od Dostawcy/ co winien odpowiednio udokumentować/.**

Ponadto w treści Rozdziału XII ust. 3 SIWZ Zamawiający wskazuje, iż  *wykonawca ma prawo zmiany cen jednostkowych za dystrybucję gazu ziemnego.* Wykonawca zwraca się o uchylenie lub zmianę treści ust. 3 jako niezgodnego z przedmiotem zamówienia.

W treści Rozdziału III SIWZ wskazano, iż przedmiotem niniejszego zamówienia jest montaż, dzierżawa 5 zbiorników na gaz, dostawa i świadczenie usług dystrybucji gazu oznaczonego we Wspólnym Słowniku zamówień Publicznych jako – 09122110-4 – propan skroplony. Zaś w treści kwestionowanego przez Wykonawcę Rozdziału XII ust. 3 SIWZ Zamawiający odwołuje się do cen za dystrybucję gazu ziemnego.

Wobec powyższego ust. 3 Rozdziału XII SIWZ, jako niezwiązany z przedmiotem zamówienia, winien zostać z treści SIWZ wykreślony.

Wobec powyższego wnoszę jak w *petitum* niniejszego protestu.

**Prezes mgr Bazyli Pietruczuk**