

Białystok, dnia 7 grudnia 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 2A

15-423 Białystok

Znak sprawy: ZP/3/2009

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego 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.2004r. 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

Protestujący- Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Białymstoku, jako biorący udział w postępowaniu Wykonawca- na podstawie przepisów art. 179 ust. 1 oraz art. 180 1 i ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku-Prawo zamówień publicznych(Dz. U. 2004r. Nr 19 poz. 177 z późniejszymi zmianami, zwanej dalej „Prawem zamówień publicznych”) składa protest na czynność Zamawiającego- Zespołu Szkół Centrum Kształcenia Rolniczego w Janowie podjętą w ramach postępowania o udzielenie zamówienia prowadzonego w trybie przetargu 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 wybór jako najkorzystniejszej ofert nr 2 złożonej przez wykonawcę GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie mimo iż Wykonawca ów podlegał wykluczeniu, a złożona przez niego oferta podlegała odrzuceniu.

Wykonawca zarzuca Zamawiającemu naruszenie prawa materialnego, a w szczególności art.24 ust.2 pkt 3 oraz art. 89 ust. 1 pkt 3 Prawa zamówień publicznych.

Wykonawca wnosi o:

- Wykluczenie GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie,
- odrzucenie oferty nr 2 złożonej przez GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie
- o powtórzenie czynności wyboru ofert

UZASADNIENIE

W toku prowadzonego przez Zamawiającego postępowania przetargowego przedmiotem , którego jest montaż , dzierżawa 5 zbiorników na gaz, dostawa i świadczenie usług dystrybucji gazu na potrzeby Zespołu Szkół Centrum Kształcenia Rolniczego w Janowie w dniu 1 grudnia 2009 roku działając na podstawie treści art. 92 ust. 2 Prawo zamówień publicznych Zamawiający dokonał ogłoszenia o wyborze jako najkorzystniejszej oferty nr 2 złożonej przez wykonawcę GASPOL są z siedzibą w Warszawie.

Protestujący uważa, iż oferta ta została wybrana z naruszeniem przepisów prawa.

Po pierwsze ze względu na fakt, iż Wykonawca GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie na mocy art. 24 ust. 2 pkt 3 Prawo zamówień publicznych podlegał wykluczeniu.

Po drugie zaś wobec faktu, iż oferta nr 2 podlegała odrzuceniu na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 3 Prawa zamówień publicznych jako, że złożenie jej stanowi czyn nieuczciwej konkurencji.

Wykonawca GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie podlegał wykluczeniu z niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego ze względu na następujące okoliczności.

Zgodnie z treścią ust. 9 Rozdziału VI. Specyfikacji istotnych Warunków Zamówienia wykonawca zostanie wykluczony z postępowania, jeżeli zachodzą będą przesłanki określone w art. 24 ust. 1 i 2 Prawa zamówień publicznych. Z treści art. 24 ust. 2 pkt 3 Prawo zamówień publicznych wynika, iż wykonawca podlega wykluczeniu jeżeli nie złożył aktualnych dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w postępowaniu. W treści ust. 4 pkt c) Rozdziału VI. SIWZ oznaczono, iż za aktualne uważa się zaświadczenie właściwego oddziału Zakładu Ubezpieczeń Społecznych wystawione nie wcześniej niż 3 miesiące przed upływem terminu składania ofert tj. wystawione po 31 sierpnia 2009 roku.

Jednakże do oferty nr 2 złożonej przez GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie załączono zaświadczenie właściwego dla wykonawcy oddziału Zakładu Ubezpieczeń Społecznych potwierdzające, że nie zalega on z opłacaniem opłat oraz składek na ubezpieczenie zdrowotne lub społeczne, wystawione w dniu 4 sierpnia 2009 roku, a więc zgodnie z treścią SIWZ nieaktualne.

Wobec powyższego uznać należy, iż w związku ze ziszczeniem się przesłanki wymienionej w treści art. 24 ust. 2 pkt 3 Prawa zamówień publicznych wykonawca GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie podlega wykluczeniu z niniejszego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Ponadto wybranej jako najkorzystniejsza ofercie nr 2 Protestujący zarzuca, iż na podstawie art. 89 ust. 1 pkt 3 Prawa zamówień publicznych podlegała ona odrzuceniu.

Zgodnie z treścią powyżej powołanego przepisu art. 89 ust. 1 pkt 3 Prawa zamówień publicznych zamawiający obligatoryjnie odrzuca ofertę, jeżeli jej złożenie stanowi czyn nieuczciwej konkurencji w rozumieniu przepisów o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji.

Czynem nieuczciwej konkurencji jest, na podstawie przepisu art. 15 ust. 1 ustawy z dnia 16 kwietnia 1993 roku o zwalczaniu nieuczciwej konkurencji (Dz.U. 2003R Nr 153 poz. 1503, tekst jednolity z późniejszymi zmianami) utrudnianie innym przedsiębiorcom dostępu do rynku, w szczególności przez sprzedaż towarów lub usług poniżej kosztów ich wytworzenia lub świadczenia albo ich odsprzedaż poniżej kosztów zakupu w celu eliminacji innych przedsiębiorców. Przepis ten nakazuje porównanie ceny do kosztów będących jej składnikiem. W przypadku stwierdzenia, że koszty te są wyższe od ceny, powstaje możliwość zaliczenia oferty złożonej przez wykonawcę do czynów nieuczciwej konkurencji przy spełnieniu dodatkowego warunku, że podanie takiej ceny ma na celu wyeliminowanie innych przedsiębiorców.

W treści zaś formularza ofert nr 2 , w stanowiącym jego integralną część formularzu cenowym, zamawiający oznaczył cenę netto dzierżawy jednego zbiornika na gaz jako 100,00 zł (słownie: sto złotych 00/100). Tymczasem jak wynika z treści Załącznika do rozporządzenia Ministra Gospodarki z dnia 17 lutego 2001 roku w sprawie wysokości opłat za czynności jednostek dozoru technicznego (Dz.U. Z dnia 28 grudnia 2001r) dla objętych pełnym dozorem zbiorników na gaz płynny wysokość

opłaty za czynności jednostek dozoru technicznego wynosi w skali roku 149. 85 zł (słownie złotych: sto czterdzieści dziewięć 85/100). Wskazana zatem w ofercie nr 2 cena dzierżawy nie przewyższa nawet jej podstawowej opłaty, a tym bardziej innych kosztów świadczenia usługi dzierżawy zbiorników na gaz płynny- została ona więc ustalona w wysokości niższej niż koszty świadczenia.

Wskazać zatem należy, iż oznaczona przez GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie cena brutto montażu i dzierżawy zbiorników za dostawę gazu płynnego i świadczenia usług dystrybucji gazu na potrzeby Zamawiającego została obliczona bez uwzględnienia realnych kosztów wykonania zamówienia. Działanie to zostało podjęte w toku prowadzonego przez Zamawiającego postępowania przetargowego celem utrudnienia dostępu do rynku innym przedsiębiorcom oraz w celu ich eliminacji.

Protestujący ponadto podkreśla, iż zachowanie wykonawcy GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie jest zachowaniem szkodliwym, zagrażającym lub naruszającym interes innych przedsiębiorców, a przy tym jednocześnie bezprawnym tzn. sprzecznym z prawem i dobrymi obyczajami.

Podsumowując należy podkreślić, iż oferta nr 2 GASPOL S.A. z siedzibą w Warszawie , który to na podstawie treści art. 24 ust. 2 pkt 3 Prawa zamówień publicznych podlegał wykluczeniu, stanowi ponadto czyn nieuczciwej konkurencji ze względu na fakt, iż powoduje utrudnianie w dostępie do rynku dla innych przedsiębiorców poprzez sprzedaż usług poniżej kosztów ich świadczenia.

Pierwszy Zastępca

Prezesa Zarządu

mgr inż. Jarosław Pietruczuk