

ZAKŁAD USŁUG KOMUNALNYCH

43-190 Mikołów, ul. Kolejowa 2

NIP 635-000-10-61
REGON 271097498

Tel./fax. 032 226 25 51
Tel./fax. 032 226 41 87

Bank: MBS Mikołów

Nr konta: 84 8436 0003 0000 0009 8805 0002

Mikołów, dnia 13.08.2009r

L.dz. / ZUK 1281/2009

**Do wszystkich uczestników
postępowania**

Dotyczy: przetargu nieograniczonego na :
„Odbiór i zagospodarowanie odpadów” oznaczone symbolem ZP 05/07/09

Na podstawie art. 181 ust. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. (tekst jedn. Dz.U. Nr 223/2007, poz. 1655, z późn. zm) Prawo zamówień publicznych, Zakład Usług Komunalnych w Mikołowie, informuje o wniesieniu protestu w dniu 12 sierpień 2009r przez firmę :
Przedsiębiorstwo techniki sanitarnej ALBA Sp. z o.o. z Chorzowa(w zał.)

W związku z powyższym wzywam do wzięcia udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu.

KIEROWNIK
Zakładu Usług Komunalnych
w Mikołowie
mgr inż. Roman Naleśnik

ALBA Group



potwierdzam
albid
REFERENT
ds. Zamówień Publicznych
Hana Kłos

FTS ALBA Sp. z o.o. ul. Bytkowska 15, 41-503 Chorzów

Zakład Usług Komunalnych
ul. Kolejowa 2
43-190 Mikołów
nr identyfikacyjny pisma

Monika Januszczyk
Tel: +48 (0) 32 249 55 80
Fax: +48 (0) 32 241 42 85
monika.januszczyk@alba.com.pl
www.alba.com.pl

Chorzów, 12 sierpnia 2009

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „Odbiór i zagospodarowanie odpadów” – nr sprawy ZP 05/07/08,

PROTEST

ZAMAWIAJĄCY: Zakład Usług Komunalnych
ul. Kolejowa 2
43-190 Mikołów

PROTESTUJĄCY: PRZEDSIĘBIORSTWO TECHNIKI SANITARNEJ ALBA Sp. z o.o.
ul. Bytkowska 15
41-503 Chorzów

W imieniu Przedsiębiorstwa Techniki Sanitarnej ALBA Sp. z o.o. z siedzibą w Chorzowie przy ul. Bytkowskiej 15, 41-503 Chorzów, na podstawie art. 180 w związku z art. 179 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (Dz.U. 2007, nr 223, poz. 1655 oraz 2008, nr 171, poz. 1058, z póź. zm.) składam protest wobec czynności podjętej przez Zamawiającego - Zakład Usług Komunalnych ul. Kolejowa 2, 43-190 Mikołów, polegającej na:

- niezapewnieniu zasad uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców w przedmiotowym postępowaniu

poprzez naruszenie:

- ✓ art. 7, 22 ust 1 i 2, ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. Prawo Zamówień Publicznych (Dz.U. 2007, nr 223, poz. 1655 oraz 2008, nr 171, poz. 1058), zwanej w dalszej części protestu ustawą pzp, oraz przepisów rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 maja 2006r. (Dz. U. 2006, nr 87, poz. 605 oraz Dz. U. 2006, nr 188, poz. 1155) w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane.

W związku z tym, że interes prawny Protestującego może doznać uszczerbku w dostępie do

FTS ALBA Sp. z o.o. | ul. Bytkowska 15 | 41-503 Chorzów | Kontenbanka Bank Polska S.A. 46 1760 1000 0000 0000 0400 3100
Odniesienie: Sąd Rejonowy w Katowicach Wydział Gospodarczy | KRS 000084707 | NIP 527-001-18-76
Kapitał zakładowy: 1.350.000,00 PLN | Wpłacony kapitał zakładowy: 1.350.000,00 PLN
Zarejestrowane w Sądzie Rejonowym dla M. St. w Katowicach | NIP 527-001-18-76

11/10/11

00 8-0302284127

12-616-2609 16:34 00 FTS ALBA

uzyskania zamówienia publicznego w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów wyżej cytowanej ustawy i rozporządzenia żądam:

- a) w przypadku uwzględnienia protestu w całości:
 - modyfikacji zapisów SIWZ w zakresie warunku dotyczącego doświadczenia wykonawcy poprzez dopuszczenie możliwości potwierdzenia posiadanego doświadczenia również za pomocą usług wykonywanych nadal odpowiadających przedmiotowi zamówienia oraz zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w taki samy zakres jak modyfikacja SIWZ, z uwzględnieniem ewentualnych konsekwencji wynikających z przepisu art. 12a ustawy pzp.
 - modyfikacji zapisów SIWZ i wzorów umów dla poszczególnych zadań poprzez usunięcie zapisów mówiących o tym, że warunkiem zmiany ceny jednostkowej w trakcie trwania umowy w przypadku urzędowej zmiany opłaty za korzystanie ze środowiska jest zagospodarowanie odpadów poprzez składowanie na składowisku.
- b) w przypadku uwzględnienia protestu w odniesieniu do zarzutu I:
 - modyfikacji zapisów SIWZ w zakresie warunku dotyczącego doświadczenia wykonawcy poprzez dopuszczenie możliwości potwierdzenia posiadanego doświadczenia również za pomocą usług wykonywanych nadal odpowiadających przedmiotowi zamówienia oraz zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w taki samy zakres jak modyfikacja SIWZ, z uwzględnieniem ewentualnych konsekwencji wynikających z przepisu art. 12a ustawy pzp.
- c) w przypadku uwzględnienia protestu w odniesieniu do zarzutu II:
 - modyfikacji zapisów SIWZ i wzorów umów dla poszczególnych zadań poprzez usunięcie zapisów mówiących o tym, że warunkiem zmiany ceny jednostkowej w trakcie trwania umowy w przypadku urzędowej zmiany opłaty za korzystanie ze środowiska jest zagospodarowanie odpadów poprzez składowanie na składowisku.

UZASADNIENIE

Protest składam w terminie zgodnym z art. 190 ust. 3 ustawy pzp, tj. w terminie 14 dni od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej i zamieszczenia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na stronie internetowej zamawiającego: www.zuk.mikolow.com.pl.

ZARZUT I

Zamawiający w sekcji III - warunki udziału - ogłoszenia o zamówieniu oraz w rozdz. IV, pkt. 1 f) i rozdz. V pkt. 6 SIWZ wskazuje, że wykonawca ubiegający się o udzielenie zamówienia publicznego musi wykazać się zrealizowaniem minimum jednej usługi w okresie ostatnich trzech lat a na potwierdzenie należy załączyć do oferty dokumenty potwierdzające należyte wykonanie usługi. Z tak postawionego warunku wynika, że tylko podmioty, które zakończyły realizację minimum 1 umowy w zakresie odpowiadającym przedmiotowi zamówienia są w stanie spełnić warunek Zamawiającego i mogą wziąć udział w postępowaniu. Zamawiający w ten sposób ograniczył krąg podmiotów mogących wziąć udział w postępowaniu tylko do tych, którzy przedmiotowe usługi już wykonali. Nie wiadomo dlaczego zamawiający nie dopuścił możliwości wykazania się doświadczeniem za pomocą usług nadal wykonywanych, pomimo że ustawodawca wprost daje takie możliwości. Zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 16 maja 2008r. (Dz. U. Nr 87, poz. 805 oraz Dz. U. 2008, nr 100, poz. 1155) §1 pkt. 2 pkt. 2) Zamawiający może żądać wykazu wykonanych, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanych, dostaw lub usług w okresie ostatnich trzech lat przed dniem wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy - w tym okresie, odpowiadających swoim rodzajem i wartością dostawom lub usługom stanowiącym przedmiot zamówienia, z

podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i odbiorców, oraz załączenia dokumentów potwierdzających, że te dostawy lub usługi zostały wykonane należycie. Wynika jasno z ww. aktu wykonawczego, że zamawiający może żądać takiego wykazu ale nie może alternatywnie wybierać usług wykonanych lub wykonywanych - rozporządzenia łączą te dwie formy wykazania doświadczenia. Czynności podjęte przez zamawiającego w tym zakresie niewątpliwie naruszają fundamentalną zasadę udzielania zamówień publicznych jaką jest uczciwa konkurencja. Podmiot, który posiada kilkuletnie doświadczenie w realizacji usług odpowiadających swoim rodzajem usługom stanowiącej przedmiot zamówienia na podstawie umów nadal obowiązujących, nie może wziąć udziału w postępowaniu ponieważ nie są to usługi wykonane, w tym Protestujący. Czy zdaniem Zamawiającego podmiot realizujący od kilku lat zamówienia w zakresie odpowiadającym przedmiotowi zamówienia nie jest w stanie należycie wykonać zadania dla Zamawiającego tylko dlatego, że nie są to zamówienia już zakończone? Postawienie zbyt rygorystycznych, nie uzasadnionych potrzebami Zamawiającego, warunków udziału w postępowaniu powoduje dyskryminację wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia (Sygn. akt. KIO/UZP 80/08).

Zamawiający formułując warunki udziału w postępowaniu musi pamiętać, że powinny one mieć na celu jedynie ustalenie faktycznej zdolności danego wykonawcy do realizacji zamówienia i powinny mieć charakter obiektywny (wyrok Zespołu Arbitrów – Sygn. Akt. UZP/70/C-1677/06). Określenie warunków udziału w postępowaniu z naruszeniem uczciwej konkurencji i tym samym zawężenie kręgu potencjalnych wykonawców stanowi przesłankę naruszenia dyscypliny finansów publicznych kwalifikowaną z przepisu art. 17 ust. 1 pkt.3 ustawy o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych oraz podstawę do unieważnienia umowy w sprawie zamówienia publicznego.

W związku z powyższym Protestujący żąda modyfikacji zapisów SIWZ w zakresie warunku dotyczącego doświadczenia wykonawcy poprzez dopuszczenie możliwości potwierdzenia posiadanego doświadczenia również za pomocą usług wykonywanych nadal odpowiadających przedmiotowi zamówienia. Jednocześnie Protestujący żąda zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu w taki samym zakresie jak modyfikacja SIWZ, z uwzględnieniem ewentualnych konsekwencji wynikających z przepisu art. 12a ustawy pzp.

ZARZUT II

Zamawiający w rozdz. XVII SIWZ informuje o możliwości aneksowania ceny jednostkowej w trakcie realizacji umowy w przypadku zmiany urzędowej opłaty za korzystanie ze środowiska, z zastrzeżeniem, że taka możliwość zaistnieje gdy zagospodarowanie odpadów będzie się odbywało poprzez składowanie na składowisku. Analogiczne zapisy Zamawiający umieścił we wzorze umowy.

Obeczenie powodują, że podmiot, również Protestujący, stosujący lepsze formy zagospodarowania odpadów, korzystniejsze dla środowiska, np. odzysk poprzez sortowanie narażony jest na ewentualne straty ekonomiczne związane ze zmianą opłaty za korzystanie ze środowiska w trakcie realizacji zamówienia. Nadmieniamy, że prowadzenie odzysku odpadów np. poprzez sortowanie również wiąże się z ponoszeniem kosztów z tytułu opłaty za korzystanie ze środowiska. Pozostałości z przesortowania odpadów nie nadające się do dalszego odzysku zostają unieszkodliwiane na składowisku. Możliwość wkałulowania w cenę oferty ewentualnych zmian dotyczących ww. zakresu powoduje, że ma możliwość równego ubiegania się o zamówienie publiczne z podmiotami kierującymi odpady bezpośrednio na składowisko odpadów. Takie podmioty są w stanie zaproponować korzystniejsze ceny w ofercie gdyż mają zabezpieczenie w postaci możliwości zmiany ceny jednostkowej w trakcie realizacji umowy. Obowiązkiem Zamawiającego jest przeprowadzenie postępowania w sposób zapewniający równe traktowanie wykonawców i uczciwą konkurencję. Wprowadzając takie zapisy Zamawiający niewątpliwie naruszył te fundamentalne zasady udzielania zamówień publicznych.

W związku z powyższym Protestujący żąda modyfikacji zapisów SIWZ i wzorów umów dla poszczególnych zadań poprzez usunięcie zapisów mówiących o tym, że warunkiem zmiany ceny jednostkowej w trakcie trwania umowy w przypadku urzędowej zmiany opłaty za

korzystanie ze środowiska jest zagospodarowanie odpadów poprzez składowanie na składowisku.

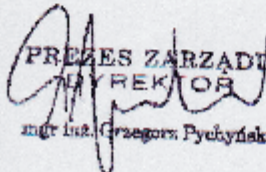
Z powyższego wynika, że Zamawiający naruszając przepisy ustawy pzp oraz aktów wykonawczych doprowadził do ograniczenia zasad uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Poza tym czynności dokonane przez Zamawiającego powodują niemożność przygotowania przez Protestującego właściwej oferty przetargowej, a co za tym idzie, narażają go na utratę uzyskania zamówienia publicznego bądź ewentualne straty finansowe w przypadku realizacji przedmiotowego zamówienia.

W związku z tym Protestujący wnosí jak wyżej.

Prosimy o potwierdzenie otrzymania niniejszego piśma na nt faksu: (032) 241-42-66.

Z poważaniem

PIS ALBA Sp. z o.o.


PREZES ZARZADU
DYREKTOR
mgr inż. Grzegorz Puchalski

