

2009.07.06
[Signature]
[Signature]

Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie
Rejon Dróg Wojewódzkich w Krakowie
z/s w Rzasce
wpłynęło dnia 06.07.2009
Liczba 1516 podpis *MB*

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

Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie
Rejon Dróg Wojewódzkich w Krakowie
z/s w Rzasce
Rząska
ul. Sucha 44
30-199 Kraków
nr identyfikacyjny pisma

Monika Januszevska
Tel. +48 (0) 32 249 56 80
Fax +48 (0) 32 241 42 66
monika.januszevska@alba.com.pl
www.alba.com.pl

Chorzów, 6 lipca 2009

Dotyczy: postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „Czyszczenie osadników i separatorów wraz z wywozem i unieszkodliwieniem odpadów zlokalizowanych w pasie drogowym dróg wojewódzkich administrowanych przez Rejon Dróg Wojewódzkich w Krakowie z/s w Rzasce” – nr sprawy: ZP-RDW-K-19/2009.

PROTEST

ZAMAWIAJĄCY: Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie
Rejon Dróg Wojewódzkich w Krakowie z/s w Rzasce
Rząska
ul. Sucha 44
30-199 Kraków

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) składam protest wobec czynności podjętej przez Zamawiającego - Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie, Rejon Dróg Wojewódzkich w Krakowie z/s w Rzasce, Rząska, ul. Sucha 44, 30-199 Kraków, polegającej na:

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

poprzez naruszenie:

- ✓ art. 7, 22 ust. 1 i 2, 25 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. 2008, 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 uzyskania zamówienia publicznego w wyniku naruszenia przez zamawiającego przepisów wyżej cytowanej ustawy i rozporządzenia żądam:

1. w przypadku uwzględnienia protestu - zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu - sekcja III - warunki udziału - oraz modyfikacji zapisów pkt. II. 1. 1); 4 i III. 3. SIWZ poprzez usunięcie zapisów mówiących o konieczności dołączenia do oferty umowy na odbiór odpadów niebezpiecznych pochodzących z separatorów substancji ropopochodnych do utylizacji oraz wprowadzenie zapisów mówiących o dopuszczeniu możliwości posiadania zezwolenia na transport odpadów przez co najmniej jednego z podmiotów w przypadku składania oferty przez podmioty występujące wspólnie. Jednocześnie żądam uwzględnienia konsekwencji wynikających z art. 12a ustawy pzp.

UZASADNIENIE

Protest składam w terminie zgodnym z art. 180 ust. 3 ustawy pzp, tj. w terminie 7 dni od dnia publikacji ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych i zamieszczenia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia na stronie internetowej zamawiającego: www.zdw.krakow.pl

ZARZUT I

Zamawiający w Sekcji III - warunki udziału - ogłoszenia o zamówieniu oraz w pkt. II pkt. 1 1) i w pkt. III pkt. 3 SIWZ wskazuje, że wykonawca ubiegający się o udzielenie zamówienia musi spełnić warunek dotyczący posiadania aktualnego zezwolenia na transport odpadów niebezpiecznych oraz posiadania podpisanej umowy na odbiór odpadów niebezpiecznych pochodzących z separatorów substancji ropopochodnych do utylizacji. Ocena postawionego warunku nastąpi na podstawie dołączonych ww. dokumentów do oferty. Ponadto Zamawiający wskazuje, że w przypadku składania oferty przez podmioty występujące wspólnie powyższy warunek musi spełnić każdy z wykonawców. Zastanawiającym jest dlaczego Zamawiający postawił tak wygórowany warunek dla podmiotów występujących wspólnie, jednocześnie ograniczając konkurencję. Z art. 23 ust. 3 ustawy pzp wprost wynika, że do wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia stosuje się przepisy dotyczące wykonawcy odpowiednio. Takie uregulowanie uwzględnia istotę konsorcjum, które jest zawieraniem przez przedsiębiorców ad hoc porozumieniem celowym (Wyrok KIO - Sygn. akt: KIO/UZP 231/08). Tymczasem zgodnie z zapisami SIWZ podmiot występujący wspólnie np. konsorcjum musi spełnić warunek postawiony przez Zamawiającego podwójnie poprzez to, że każdy z członków tworzących konsorcjum musi złożyć w ofercie zezwolenie na transport i umowę na odbiór odpadów. W porównaniu do wykonawcy, który samodzielnie składa ofertę, konsorcjum - jako wykonawca - musi spełnić większy warunek. Taka sytuacja prowadzi do nierównego traktowania wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia. Jest rzeczą naturalną, że wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia są wobec siebie komplementarni.

Żądanie od każdego z nich spełnienia wymogów adekwatnych do statusu drugiego nie jest racjonalne, nie wymaga tego interes Zamawiającego. Niewątpliwie żądanie od każdego z wykonawców działających wspólnie posiadania określonych uprawnień do wykonywania określonych czynności podczas gdy jeden z nich takie uprawnienia posiada w zakresie wystarczającym do wykonania przedmiotu zamówienia jest żądaniem naruszającym przepisy ustawy pzp zakazujące nieuzasadnionego ograniczania konkurencji. Stanowisko takie potwierdzone zostało w Komentarzu do ustawy Prawo Zamówień Publicznych pod redakcją Tomasza Czajkowskiego, wyd. III, str. 129. Wprowadzenie ograniczeń w zakresie potwierdzania spełnienia określonego warunku przez każdego z członków konsorcjum zaprzecza celowości działań ustawodawcy, dążących do tego, aby konsorcjum na równych prawach mogło skutecznie ubiegać się o udzielenie zamówienia publicznego.

Zdaniem Protestującego dla realizacji przedmiotowego zamówienia wystarczającym jest, aby co najmniej jeden z wykonawców ubiegających się wspólnie o udzielenie zamówienia publicznego posiadał zezwolenie na transport odpadów czy umowę na odbiór odpadów. Chociaż zwrócić należy również uwagę na fakt, czy żądanie przez Zamawiającego przedstawienia w ofercie umowy na odbiór odpadów nie jest czynnością wykraczającą poza przepisy prawa. Zdaniem Protestującego - tak! Wydaje się bardzo wątpliwym czy Zamawiający ma prawo do takiego żądania z uwagi na art. 22 ust.1 ustawy pzp oraz na rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 19 maja 2006r. w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane. Przepis art. 22 ust. 1 ustawy pzp w jasny sposób określa, którzy wykonawcy mogą ubiegać się o zamówienia publiczne. Warunek żądania złożenia w ofercie umowy na odbiór odpadów niebezpiecznych nie wynika z uprawnień jakie daje art.22 ust. 1 ustawy pzp. Natomiast cytowane rozporządzenie w sposób jasny i precyzyjny określa jakie dokumenty mogą być składane w ofercie przetargowej na potwierdzenie spełnienia warunków udziału w postępowaniu i z pewnością nie wymienia ono takiego dokumentu, którego żąda Zamawiający. Rozporządzenie nie zawiera również przepisu, który udzielałby uprawnienia do żądania dokumentów wymaganych innymi przepisami prawa, ono w sposób enumeratywny wymienia jakich dokumentów może żądać zamawiający. Katalog dokumentów zawarty w ww. rozporządzeniu ma charakter zamknięty, co oznacza, że Zamawiający nie może żądać od wykonawców dokumentów spoza powyższego rozporządzenia. Postawienie zbyt rygorystycznych, nie uzasadnionych w żaden sposób potrzebami zamawiającego warunków udziału w postępowaniu powoduje dyskryminację wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia (Sygn. akt. KIO/UZP 60/08).

W związku z powyższym Protestujący żąda modyfikacji zapisów SIWZ w zakresie warunków udziału w postępowaniu poprzez wykreślenie zapisu mówiącego o konieczności dołączenia do oferty umowy na odbiór odpadów niebezpiecznych pochodzących z separatorów substancji ropopochodnych do utylizacji. Ponadto Protestujący żąda modyfikacji zapisów SIWZ dotyczących spełnienia warunków udziału w postępowaniu przez podmioty występujące wspólnie poprzez dopuszczenie możliwości posiadania zezwolenia na transport odpadów przez co najmniej jednego z podmiotów występujących wspólnie. Jednocześnie Protestujący żąda zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu - Sekcja III - warunki udziału - w takim samym zakresie jak modyfikacja zapisów SIWZ, z uwzględnieniem konsekwencji wynikających z art. 12a ustawy pzp.

Z powyższego wynika, że Zamawiający naruszając przepisy ustawy pzp oraz aktów wykonawczych doprowadził do ograniczenia fundamentalnych zasad udzielania zamówień publicznych tj., uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców. Poza tym czynności dokonane przez Zamawiającego zamykają Protestującemu drogę do skutecznego ubiegania się o uzyskanie zamówienia publicznego.

W związku z tym Protestujący wnosi jak wyżej.

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

Z poważaniem
PTS ALBA Sp. z o.o.

PREZES ZARZĄDU
DYREKTOR

mgr inż. Grzegorz Pychyński

PTS ALBA Sp. z o.o. | ul. Bytkowska 15 | 41-503 Chorzów | Raiffeisen Bank Polska S.A. 45 1750 1035 0000 0000 0498 3166

Oznaczenie Sądu Rejestrowego: Sąd Rejonowy w Katowicach Wydział Gospodarczy | KRS 0000084737 | NIP 627-001-13-78

Kapitał zakładowy: 1 350.000,00 PLN | Wpłacony kapitał zakładowy: 1.350.000,00 PLN

Zarząd: Grzegorz Pychyński | PN-EN ISO 9001:2001 | PN-EN ISO 14001:2005