



Nazwa i adres do korespondencji:
URZĄD MIASTA I GMINY RADZYMIN
Pl. Tadeusza Kościuszki 2, 05-250 Radzymin

PROTEST

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w przetargu nieograniczonym na przeprowadzenie szkoleń z obsługi komputera i korzystania z Internetu.
znak sprawy: PN-3-POIG/2009

Zamawiający:
GMINA RADZYMIN
Pl. Tadeusza Kościuszki 2, 05-250 Radzymin

Protestujący:
ESSLAR International Broker Sp. z o.o.
ul. Drzewieckiego 34, 21-500 Biała Podlaska

Niniejszym na podstawie art. 180 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. prawo zamówień publicznych, składamy protest na czynności Zamawiającego polegającą na unieważnieniu postępowania przetargowego i czynność zaniechania wyboru najkorzystniejszej oferty spośród wykonawców biorących udział w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego.

Wobec powyższego wnosimy o:

1. uwzględnienie protestu;
2. unieważnienie oświadczenia - czynności Zamawiającego o unieważnieniu postępowania przetargowego;
3. dokonania wyboru ofert wykonawców zgodnie z przepisami ustawy prawo zamówień publicznych;
4. zmianę terminu przeprowadzenia szkolenia w związku z przedłużonym czasem trwania postępowania przetargowego.

Jednocześnie w przypadku odrzucenia protestu i utrzymania w mocy decyzji o unieważnieniu przetargu, w związku z wymienionymi na wstępie czynnościami Zamawiającego, oraz na podstawie art. 93 ust. 4 ustawy prawo zamówień publicznych, wnosimy o całkowity zwrot kosztów przygotowania oferty i kosztów udziału w postępowaniu przetargowym, w kwocie 3256,48zł; płatne przelewem na rachunek Protestującego prowadzony przez Bank Handlowy S.A. w Warszawie nr 60 1030 0019 0109 8530 0014 7356.

Protestujący ma interes prawny we wniesieniu niniejszego protestu, bowiem gdyby nie czynność Zamawiającego unieważniająca przetarg, mógłby się spodziewać wyboru jego oferty jako najkorzystniejszej (w przypadku gdyby oferta tańsza nie spełniała warunków SIWZ).

Zamawiający jako przyczynę unieważnienia postępowania podał, że jest ono obarczone wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Powołana przyczyna unieważnienia postępowania jest li tylko przepisaniem art. 93 ust. 1 pkt 7 ustawy prawo zamówień publicznych, z krótką informacją nt niezadowolających dla Zamawiającego wyników zupełnie innego przetargu.

Zamawiający zatem nie podał faktycznej przyczyny, wady prawnej postępowania PN-3-POIG/2009, z powodu, której postępowanie to unieważnił, przez co naruszył normę prawną wynikającą z art. 93 ust. 3 pkt. 2 ustawy prawo zamówień publicznych, która nakłada na niego w przypadku unieważnienia postępowania obowiązek podania nie tylko uzasadnienia prawnego (którego też nie podał) tej czynności, ale również uzasadnienia faktycznego w odniesieniu do właściwego postępowania.

Zamawiający podając zatem tylko podstawę prawną unieważnienia przetargu i ogólne stwierdzenie o tym że negatywny wynik zupełnie innego przetargu stanowi rzekomą wadę, która uniemożliwia zawarcie prawnie skutecznej umowy cyt: *„Zamawiający, w dniu 6 stycznia 2010 r. został poinformowany (w trakcie prowadzonego równoległe postępowania przetargowego na usługę dostępu do sieci Internet) iż dostawcy usługi dostępu do Internetu, nie mogą zagwarantować wykonania usługi w sposób umożliwiający dostęp do Internetu w terminach, w których zaplanowano szkolenia w niniejszym postępowaniu przetargowym. Tym samym, Zamawiający nie może zapewnić warunków wykonania zamówienia zgodnie z przedstawionymi w specyfikacji istotnych warunków zamówienia (nie można zapewnić wszystkim uczestnikom szkoleń dostępu do Internetu)„*, naruszył bezwzględnie obowiązującą normę prawną, której winien się podporządkować.

Zamawiający chcąc skutecznie - zgodnie z prawem unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego winien precyzyjnie określić wadę prawną postępowania PN-3-POIG/2009, która uniemożliwia zawarcie prawnie skutecznej umowy. Powinien on w takiej sytuacji po pierwsze określić wadę właściwego postępowania, po wtóre uzasadnić dlaczego wada ta uniemożliwia zawarcie prawnie skutecznej umowy.

W niniejszej sprawie winien zatem określić na czym polega niemożliwość wyboru najkorzystniejszej oferty, a nie informować o „problemach” wynikłych w innym postępowaniu.

Z powyższych względów oświadczenie Zamawiającego o unieważnieniu postępowania obarczone jest wadą prawną powodującą nieważność tego oświadczenia. Zamawiający unieważniając postępowanie w takiej formie jakiej to uczynił narusza również normy prawne z kodeksu cywilnego, a mianowicie art. 5 kodeksu cywilnego i art. 58 k.c. Unieważniając bowiem postępowanie Zamawiający nie poinformował wykonawców o wadzie właściwego postępowania ale o problemach wykonawców (z zupełnie innego postępowania) w związku z dostarczeniem usługi dostępu do Internetu w terminach zbiegających się z terminami szkoleń postępowania właściwego (tj. postępowania PN-3-POIG/2009). Działanie Zamawiającego jest zatem sprzeczne z ustawą prawo zamówień publicznych i nadużywa prawa, uniemożliwiając wykonawcom ustosunkowanie się do tego oświadczenia i weryfikację decyzji o rzekomym wykryciu przez Zamawiającego stosownej wady prawnej.

Jednocześnie wskazać należy, że w trakcie toczącego się postępowania przetargowego Zamawiający za pośrednictwem własnej strony internetowej (adres strony: <http://bip.radzymin.pl>) odpowiadając na pytania wykonawców, na żadnym etapie toczącego się postępowania przetargowego nie informował wykonawców, że dostęp do usług Internetowych może mieć jakikolwiek związek z wynikami zupełnie innego, równoległe prowadzonego przetargu. Jednocześnie Zamawiający poinformował, że dokonany został zakup sprzętu niezbędnego do wykonania prawidłowo szkolenia, w części internetowej cyt. „Zamawiający informuje, iż w ramach realizacji projektu dokonany został przez Zamawiającego zakup notebooków oraz sprzętu niezbędnego do odbioru sygnału internetowego”.

Warto w tym miejscu wskazać, że jeśli w wyniku nieroztropnego działania Zamawiającego, w postaci prowadzenia jednocześnie dwóch jak się okazuje zależnych od siebie przetargów, być może faktycznie wystąpiły problemy z zagwarantowaniem dostępu do sieci Internet w terminach szkolenia. Jednakże to po stronie Zamawiającego leżą jeszcze inne możliwości, aby taki problem rozwiązać. Zamawiający bowiem zgodnie z postanowieniami SIWZ przetargu PN-3-POIG/2009 mógł bowiem wystąpić do wykonawcy/wykonawców (zgodnie z SIWZ, Rozdz. VI pkt. 3) o przedłużenie okresu związania ofertą.

W przypadku problemów z zagwarantowaniem usługi dostępu do sieci Internet, oraz w związku ze świadomością Zamawiającego iż powyższa usługa może być mu niezbędna przy realizacji kolejnego przetargu, a także wiedząc, że usługa ta musi zostać dostarczona natychmiast, Zamawiający mógł udzielić tzw. „zamówienia z wolnej ręki”. Zamówienie takowe Zamawiający mógł skierować do dowolnego z działających na rynku podmiotów, bądź skierować je bezpośrednio do wykonawcy, który choćby w przypadku firmy ESSLAR IB sp. z o.o. taką usługę na czas szkolenia mógłby zagwarantować.

Zdaniem Protestującego, w przedmiotowym postępowaniu nie ma więc żadnej wady uniemożliwiającej wybór najkorzystniejszej oferty. W niniejszym przetargu wybór najkorzystniejszej oferty przez Zamawiającego polega na ustaleniu, która z przedstawionych ofert, odpowiadając przy tym w pełni na przedstawione w SIWZ warunki zamówienia, posiada najniższą cenę. Gdyby natomiast któryś z oferentów cenę wyliczył błędnie, przedstawił ofertę niekompletną, bądź nie dopełnił wymogów formalnych, to jego oferta musi być odrzucona. Po rozstrzygnięciu niniejszego przetargu niewątpliwie jest, że Zamawiający zawarłby z wykonawcą, który wygrał przetarg, ważną i skuteczną umowę. Nawet gdyby przyjąć, że internetowa część szkolenia z winy Zamawiającego musiałaby zostać odwołana, to wybrany wykonawca uzyskałby w związku z realizacją umowy przychód przynajmniej w części szkolenia, które zrealizował opierając się całkowicie na własnym sprzęcie.

W związku z powyższym Protestujący twierdzi, że nie zaszyły przesłanki z art. 93 ust. 1 pkt. 7 ustawy prawo zamówień publicznych, dające Zamawiającemu prawo unieważnienia postępowania i wnosi jak na wstępie.

PREZES ZARZĄDU

DOMINIK WIELOŃSKI