

MIASTO ŚWINOUJŚCIE



72-600 Świnoujście, ul. Wojska Polskiego 1/5
tel. (+48 91) 321 27 80, tel. /fax (+48 91) 321 59 95, e-mail: sekretariat@um.swinoujscie.pl, www.swinoujscie.pl

Świnoujście, 2008-03-10

WIM/MW/340/ZP/01/ PROT-I/1234/2008

1. **Wykonawcy - uczestnicy postępowania
WIM/ZP/340/01/2008**
2. **Strona internetowa Zamawiającego, na której
umieszczono ogłoszenie o zamówieniu i
udostępniono SIWZ/WIM/ZP/340/01/2008**

Dotyczy: **postępowania nr WIM/ZP/340/01/2008 pn.: „Budowa hali sportowej przy
Gimnazjum Publicznym nr 3 w Świnoujściu przy ul. Norweskiej 12.”**

Na podstawie art. 181 ust. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Tekst jednolity: Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655), wobec wniesienia przez Wykonawcę: FAZBUD Sp. z o.o. z siedzibą ul. Pabianicka 26, 97-400 Bełchatów; w dniu 07 marca 2008 roku protestu dotyczącego czynności Zamawiającego i postanowień specyfikacji SIWZ/WIM/ZP/340/01/2008, zawiadamiam wykonawców uczestniczących w postępowaniu o wniesieniu protestu oraz jego treści (załącznik –protest) oraz wzywam wykonawców do wzięcia udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu:

- 1) w terminie 3 dni od dnia otrzymania niniejszego wezwania,
- 2) do upływu terminów, o których mowa w art. 180 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych, gdyż protest dotyczy treści postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia w postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego;

Informuję, jednocześnie, że zgodnie z art. 181 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych uległ z dniem 07 marca 2008 r. zawieszeniu bieg terminu związania ofertą.

Pouczenie: Zgodnie z art. 181 ust. 5 ustawy Prawo zamówień publicznych Wykonawca zgłasza przystąpienie do postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu, wskazując swój interes prawny w przystąpieniu i określając swoje żądanie w zakresie zarzutów zawartych w proteście. Zgłoszenie przystąpienia wnosi się do zamawiającego, przekazując jednocześnie jego kopię wykonawcy wnoszącemu protest.

Załącznik: Protest z dnia 07 marca 2008 roku w postępowaniu WIM/ZP/340/01/2008 o zamówienie publiczne pn. „Budowa hali sportowej przy Gimnazjum Publicznym nr 3 w Świnoujściu przy ul. Norweskiej 12.” – stron 3.

K.o.: Wydział Inżyniera Miasta Urzędu Miasta Świnoujścia – aa postępowania.

Na podstawie art. 27 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Tekst jednolity: Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655) wzywam do potwierdzenia otrzymania niniejszego pisma jak określono w punkcie 10.3. SIWZ/WIM/ZP/340/01/2008.

Sprawę prowadzi Wydział Inżyniera Miasta, tel.fax 091 327 06 29, e-mail: wim@um.swinoujscie.pl



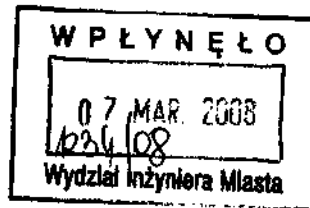
Fazbud Sp. z o.o.

97-400 Belchatów, ul. Pabianicka 26

NIP: 769-050-17-51 ; e-mail: fazbud@fazbud.pl ; http://www.fazbud.pl

strona 1 z 3

Belchatów, dnia 7.03.2008 r.



Fazbud sp. z o.o.
Ul. Pabianicka 26
97-400 Belchatów

Wojciech
07.03.08
[Signature]

Gmina Miasto Świnoujście
- Prezydent Miasta Świnoujście
Ul. Wojska Polskiego 1/5, lok. 102
72-600 Świnoujście

W10|184|08

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na budowę hali sportowej przy Gimnazjum Publicznym nr 3 w Świnoujściu przy ul. Norweskiej 12 (nr post.: WIM/ZP/340/01/2008)

PROTEST

Działając w imieniu FAZBUD sp. z o.o., zgodnie z zasadami reprezentacji Spółki, na podstawie art. 180 ustawy z dnia 29.01.2004 r. *Prawo zamówień publicznych*, składamy protest na:

- 1) bezpodstawne żądanie w treści SIWZ załączenia przez wykonawcę do oferty oryginału gwarancji wadialnej;
- 2) bezpodstawne wykluczenie Wykonawcy – Fazbud sp. z o.o. a następnie uznanie jego oferty za odrzuconą, pomimo zaniechania czynności wezwania Wykonawcy – FAZBUD sp. z o.o. - do uzupełnienia oryginału dokumentu potwierdzającego wniesienie wadium

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na budowę hali sportowej przy Gimnazjum Publicznym nr 3 w Świnoujściu przy ul. Norweskiej 12 (nr post.: WIM/ZP/340/01/2008), prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego.

Postępowanie Zamawiającego narusza przepisy art. 7 ust.1 i 3, art. 24 ust. 2 pkt. 4, art. 24 ust. 3 i 4, 25 ust. 1, art. 26 ust. 3 ustawy z dnia 29.01.2004 r. *Prawo zamówień publicznych*.

Wskazując na powyższe Wykonawca – Fazbud sp. z o.o. wnosi o:

- unieważnienie czynności jego wykluczenia oraz czynności uznania oferty wymienionej wyżej Spółki za odrzuconą;
- uznanie złożonej przez Wykonawcy oferty wraz z załącznikami za kompletną i wystarczającą względnie wezwanie Wykonawcy do uzupełnienia dokumentów wymaganych w SIWZ;
- dokonanie czynności oceny ofert złożonych w postępowaniu z uwzględnieniem oferty Fazbud sp. z o.o.;
- dokonanie czynności wyboru oferty najkorzystniejszej.

Sekretariat:
tel: (+48 44) 632 86 00, 632 95 10 fax: (+48 44) 32 36 99
Księgowość:
tel: (+48 44) 633 07 53

Sąd Rejonowy
dla Łodzi-Śródmieścia w 1 oddz.
XX Wydział Krajowego Rejestru Sądowego
Nr KRS 0000247675

REGON:
004713091
Kapitał Zakładowy:
1 520 000,00 zł

Uzasadnienie:

Pismem z dnia 3.03.2008 r., doręczonym Fazbud sp. z o.o. (Wykonawcy) w dniu 4.03.2008 r. Prezydent Miasta Świnoujścia wykluczył Wykonawcę z postępowania nr WIM/ZP/340/01/2008 na wykonanie zadania pn.: „Budowa hali sportowej przy Gimnazjum publicznym nr 3” i odrzucił ofertę złożoną przez tą Spółkę.

Jako podstawę prawną takiej decyzji powołano art. 24 ust. 2 pkt. 4 i art. 24 ust. 2 pkt. 5 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych.

W uzasadnieniu decyzji wskazano, iż oferta Fazbud sp. z o.o. złożona w przedmiotowym postępowaniu nie zawiera oryginału dokumentu potwierdzającego jej zabezpieczenie przez Wykonawcę poprzez wniesienie wadium. Do oferty załączono kopię gwarancji wadialnej nr 10/42/GW/2008, podczas gdy w pkt. 9.8. i 12.4. SIWZ określono jednoznacznie wymóg załączenia oryginału dokumentu potwierdzającego zabezpieczenie oferty za pomocą wadium.

Z powyższym rozstrzygnięciem Wykonawca nie zgadza się z następujących względów:

- 1) zgodnie z treścią art. 24 ust. 2 pkt. 4 ustawy *Prawo zamówień publicznych* (dalej PZP) z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego wyklucza się wykonawców, którzy nie wnieśli wadium. **Fazbud sp. z o.o.** swym zachowaniem nie wypełnił dyspozycji powyższego przepisu – **wniósł wadium wymagane przepisami SIWZ**, na potwierdzenie czego przedłożył Zamawiającemu kopię dokumentu gwarancji wadialnej. Nieprzedłożenie oryginału dokumentu wadialnego nie oznacza wszakże, że gwarancja nie została udzielona. Złożenie Zamawiającemu oryginału gwarancji bankowej nie warunkuje jej skuteczności. Jeżeli Zamawiający powziął wątpliwości co do wiarygodności kopii winien był żądać przedłożenia oryginału, nie zaś wykluczać Wykonawcę przyjmując bezpodstawnie, iż wadium nie zostało wniesione.
 - 2) w przedmiotowym postępowaniu nie zachodziły podstawy do żądania oryginału dokumentu wadialnego. W tym zakresie za nieprawidłową należy uznać Specyfikację Istotnych Warunków Zamówienia nr SIWZ/WIM/ZP/340/01/2008, których pkt. 9.8. i 12.4. stoi w sprzeczności z art. 25 ust. 1 ustawy. Zgodnie z tym przepisem Zamawiający może żądać **wyłącznie oświadczeń i dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania**. Trudno przyjąć, aby oryginał dokumentu wadialnego warunkował przeprowadzenie postępowania o przedmiotowe zamówienie. **Wręcz przeciwnie – kopia tego dokumentu pozwalała w sposób wystarczający i jednoznaczny ustalić fakt wniesienia wadium przez Wykonawcę**, zwłaszcza że była czytelna i w żaden sposób nie nasuwała wątpliwości co do jej prawdziwości. Żądanie a limine (już w SIWZ) oryginału tego dokumentu należy uznać za niecelowe i wykraczające poza zakres dyspozycji art. 25 ust. 1 ustawy. Ponadto żądanie kopii dokumentów potwierdzających wniesienie wadium w formie pieniężnej i oryginałów dokumentów potwierdzających niepieniężne formy wniesienia wadium **narusza zasadę równości wynikającą z treści art. 7 ustawy PZP**.
- Z uwagi na powyższe zastrzeżenie w pkt. 9.8. i 12.4. SIWZ obowiązku załączenia do oferty oryginału dokumentu wadialnego należy uznać za zbyt daleko idące i tym samym nieskuteczne.
- 3) nawet jeżeli uznać wymóg SIWZ złożenia oryginału dokumentu wadialnego za prawidłowy i skuteczny, Zamawiający winien był wezwać Wykonawcę do uzupełnienia oryginału w trybie art. 26 ust. 3 ustawy PZP. Zgodnie z tym przepisem Zamawiający ma bowiem obowiązek wezwać wykonawców, którzy w określonym terminie nie złożyli oświadczeń i dokumentów o których mowa w art. 25 ust. 1 ustawy, do ich uzupełnienia w wyznaczonym terminie. Czynności tej Zamawiający



niewątpliwie zaniechał, czym naruszył przepis art. 26 ust. 3 oraz art. 7 ustawy i w konsekwencji tego – bezpodstawnie wykluczył Wykonawcę z postępowania, uznając jego ofertę za odrzuconą.

- 4) W ocenie Wykonawcy – Fazbud sp. z o.o., w przedmiotowym postępowaniu nie zachodzą także inne podstawy do wykluczenia Wykonawcy lub też odrzucenia jego oferty. W szczególności nie może być taką podstawą błędnie przywołany przez Zamawiającego art. 24 ust. 2 pkt. 5 ustawy z dnia 29.01.2004 r. Prawo zamówień publicznych. Brak bowiem takiego przepisu w treści w/w ustawy.

Powyższe naruszenia spowodowały naruszenie interesu Wykonawcy poprzez jego wyeliminowanie z postępowania, pomimo faktycznego wniesienia wadium i spełnienia innych warunków zarówno ustawy PZP jak i SIWZ. Ewentualne wezwanie Wykonawcy do uzupełnienia oryginału rzeczonoego dokumentu mogłoby w prosty i szybki sposób usunąć wszelkie wątpliwości powzięte przez Zamawiającego co do wniesienia wadium. Brak wezwania i uznanie oferty za odrzuconą udatemniło nakłady pracy i kosztów Wykonawcy związane z przygotowaniem oferty.

Z uwagi na powyższe wnosimy jak na wstępie.

W związku z faktem, iż informację stanowiącą podstawę do wniesienia protestu otrzymaliśmy w dniu 4.03.2007 r., protest należy uznać za złożony w terminie. Prosimy o niezwłoczne potwierdzenie daty otrzymania niniejszego protestu.

fazbud Sp. z o.o.
WICEPREZES ZARZĄDU
mgr inż. Zdzisław Bąk
Upr. bud. I.A.N.-VIII/83861/1244/87

Sekretariat:
tel: (+48 44) 632 86 00, 632 95 10 fax: (+ 48 44) 632 36 99
Księgowość:
tel: (+48 44) 633 07 53

Sąd Rejonowy
dla Łodzi-Śródmieścia w Łodzi
XX Wydział Krajowego Rejestru Sądowego
Nr KRS 0000247675

REGON:
004713091
Kapitał Zakładowy:
1 520 000,00 zł