

Urząd Miasta Kołobrzeg

Kołobrzeg 06.11.2017r.

78-100 Kołobrzeg
ul. Ratuszowa 13
tel.: 94 35 51 500
fax. 94 35 23 769
e-mail: urzad@um.kolobrzeg.pl
www.kolobrzeg.pl

BZ.271.4.28.2017.II

ZAWIADOMIENIE O ZŁOŻENIU ODWOŁANIA

Działając na podstawie art. 185 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2017 r. poz. 1579 t.j.) zawiadamia się, że w postępowaniu na **„Dostawę i montaż wiat przystankowych w Kołobrzegu w ramach projektu „Rozwój zrównoważonej mobilności miejskiej w Kołobrzegu”** zostało wniesione przez EL-PRZEM Sp. z o. o. Nowe Dąbie 67B 89-210 Łabiszyn do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych odwołanie. Treść odwołania w załączeniu.

Mając na uwadze powyższe oraz zgodnie z postanowieniem art. 185 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych zamawiający wzywa wykonawców do przyłączenia się do postępowania odwoławczego.

Zgodnie z postanowieniem art. 185 ust. 3 ustawy Prawo zamówień publicznych wykonawcy, którzy przystąpili do postępowania odwoławczego, stają się uczestnikami postępowania odwoławczego, jeżeli mają interes w tym, aby odwołanie zostało rozstrzygnięte na korzyść jednej ze stron.

PREZYDENT MIASTA

06 LIS. 2017

.....Janusz Gromek.....

(kierownik zamawiającego)



Fundusze Europejskie
Program Regionalny



Pomorze Zachodnie

Unia Europejska
Europejskie Fundusze
Strukturalne i Inwestycyjne



PROJEKT JEST WSPÓLFINANSOWANY PRZEZ UNIĘ EUROPEJSKĄ, W RAMACH REGIONALNEGO PROGRAMU OPERACYJNEGO WOJEWÓDZTWA ZACHODNIOPOMORSKIEGO NA LATA 2014- 2020

Opracowała: Biuro Zamówień Publicznych, Agnieszka Marcholewska, Główny specjalista ds. zamówień publicznych, tel. 94 355 15 91, a.marcholewska@um.kolobrzeg.pl

GŁÓWNY SPECJALISTA
DS. ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH

Agnieszka Marcholewska 06.11.2017r.

KIEROWNIK
BIURA ZAMÓWIEŃ PUBLICZNYCH
URZĘDU MIASTA KOŁOBRZEG

Jolanta Hasbanyńska 06 LIS. 2017

przetargi

Od: Małgorzata Joachimiak <m.joachimiak@kancelaria-jgbsp.pl>
Wysłano: 3 listopada 2017 13:39
Do: inwestycje@um.kolobrzeg.pl; przetargi@um.kolobrzeg.pl
Temat: przetarg nieograniczony nr referencyjny BZ.271.4.28.2017.II
Załączniki: 20171103132516938.pdf

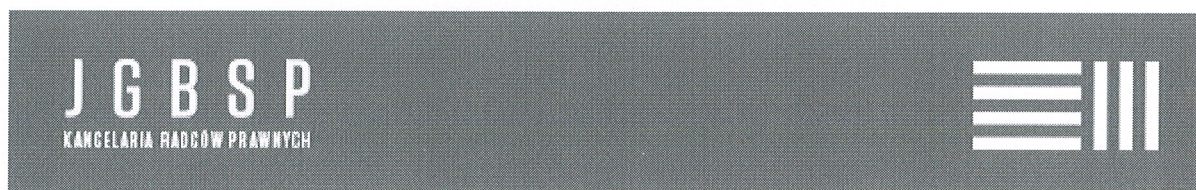
Dzień dobry,

W załączeniu przesyłam dokumenty do informacji Zamawiającego (w formacie pdf) odnośnie wniesienia do KIO odwołania od treści SIWZ - ogłoszenie z dnia 25.10.2017 roku - sprawa nr BZ.271.4.28.2017.II.

Na podstawie ustawy Prawo zamówień publicznych Odwołujący żąda potwierdzenia otrzymania odwołania.

radca prawny

Małgorzata Joachimiak



Kancelaria Radców Prawnych
Binder Grzybowski Joachimiak Piskow Sadowski Spółka partnerska
ul. Plac Poznański 3 / 1
85 - 129 Bydgoszcz
Polska / POLAND
tel. / fax: (52) 345 80 01

NIP: 953-25-20-288 KRS: 0000456876

Wpłynęło do Biura Zamówień Publicznych

w dniu 03.11.2017r.

podpis Karceleska



MAŁGORZATA JOACHIMIAK
KACPER GRZYBOWSKI
JĘDRZEJ BINDER
BARTOSZ SADOWSKI
KRZYSZTOF PIKOW

KANCELARIA RADCÓW PRAWNYCH
SPÓŁKA PARTNERSKA
PL. POZNAŃSKI 3/1
85-129 BYDGOSZCZ
KRS: 0000456878

SEKRETARIAT@KANCELARIA-IGOSP.PL
WWW.KANCELARIA-IGOSP.PL
T: 52-345-80-01
NIP: 9532520288
REGON: 340153558

Bydgoszcz, dnia 03.11.2017 r.

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
przy Urzędzie Zamówień Publicznych
ul. Postępu 17A
02-676 Warszawa

Odwołujący:

EL-PRZEM Spółka z o.o. (dawniej: EL-PRZEM Przemysław Glapa)
z siedzibą w Nowym Dąbju 67B, 89-210 Łabiszyn,
zarejestrowana w Sądzie Rejonowym w Bydgoszczy pod nr KRS: 0000641748, kapitał zakładowy
175.000,- zł, NIP 5621807210, REGON 365791639,
tel. +48 533 255 377, e-mail: kontakt@elprzem.pl,
reprezentowany przez radcę prawnego Małgorzatę Joachimiak
Kancelaria Radców Prawnych Binder, Grzybowski, Joachimiak, Piskow, Sadowski sp.p.
ul. Plac Poznański 3/1, 85-129 Bydgoszcz

Zamawiający:

Gmina Miasto Kołobrzeg
ul. Ratuszowa 13, 78-100 Kołobrzeg
REGON: 330920736, NIP: 671-16-98-541
tel. +48 943551541, fax: +48 943523769
e-mail: inwestycje@um.kolobrzeg.pl, przetargi@um.kolobrzeg.pl

ODWOŁANIE

w postępowaniu na dostawę i montaż wiat przystankowych w Kołobrzegu
w ramach projektu „Rozwój zrównoważonej mobilności miejskiej w Kołobrzegu”

(przetarg nieograniczony), nr referencyjny BZ.271.4.28.2017.II

W imieniu Odwołującego, działając w oparciu o udzielone pełnomocnictwo, którego odpis załączam, na podstawie art. 180 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2017 r. poz. 1579) wnoszę odwołanie w prowadzonym postępowaniu w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę i montaż wiat przystankowych w Kołobrzegu w ramach projektu „Rozwój zrównoważonej mobilności miejskiej w Kołobrzegu, nr referencyjny BZ.271.4.28.2017.II wobec treści ogłoszenia oraz SIWZ w tym postępowaniu.

Zarzucam, że Zamawiający swoim postępowaniem uchybił następującym przepisom ustawy – Prawo zamówień publicznych (dalej Pzp):

1. **art. 22 ust.1a i 1b pkt 3 Pzp oraz art.22d ust. 1 Pzp.** poprzez określenie wymagań przy ocenie zdolności wykonawcy do należytego wykonania zamówienia w odniesieniu do zdolności technicznej i kwalifikacji zawodowych w sposób nieproporcjonalny, nieadekwatny oraz nadmierny i niezgodny ze wskazanymi wyżej przepisami w związku z postawieniem przez Zamawiającego warunku, aby wykonawca wykazała się doświadczeniem opisanym w Rozdz. VI pkt 3 ppkt 3) SIWZ oraz Sekcji III.1.3) Ogłoszenia o zamówieniu, tj.:

„Zamawiający uzna za spełniony warunek dotyczący zdolności technicznej jeżeli wykonawca przedłoży wykaz dostaw wykonanych, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanych, w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których dostawy zostały wykonane lub są wykonywane należycie. Na ich potwierdzenie przedłoży dokument potwierdzający wykonanie lub wykonywanie należyte co najmniej 1 dostawy 10 wiat przystankowych w jednym zamówieniu wraz z ich montażem, o wartości co najmniej 300.000,00 zł brutto. Zamawiający dokona oceny spełnienia warunków poprzez weryfikację złożonego załącznika oraz dołączonych dokumentów potwierdzających wykonanie lub wykonywanie co najmniej 1 dostawy. Wzór wykazu stanowi załącznik nr 3 do SIWZ.”

2. **art. 7 ust.1 w zw. z art.29 ust.1 i 2 P.z.p.** poprzez prowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w sposób nie zapewniający zachowania uczciwej konkurencji oraz równego traktowania wykonawców, bowiem wykonawcy zapoznając się z treścią zarówno opisu przedmiotu zamówienia, jak i sposobu dokonywania oceny spełnienia warunków

udziału w postępowaniu, podejmują decyzję o swoim udziale w postępowaniu o udzielenie zamówienia, a nadmierne i nieproporcjonalne wymagania zamawiającego w zakresie zdolności technicznej, mogą powodować nieuzasadnioną rezygnację z udziału w postępowaniu, a także utrudniać konkurencję pomiędzy wykonawcami.

Mając na uwadze wyżej sformułowane zarzuty wnoszę o:

1. uwzględnienie niniejszego odwołania w całości;
2. nakazanie Zamawiającemu dokonanie zmiany ogłoszenia i SIWZ poprzez wykreślenie Rozdz. VI pkt 3 ppkt 3) SIWZ oraz Sekcji III.1.3) Ogłoszenia o zamówieniu w zakresie zdolności technicznych wykonawców.
3. obciążenie Zamawiającego kosztami postępowania, w tym kosztami zastępstwa prawnego, zgodnie z wykazem kosztów przedstawionym podczas rozprawy.

UZASADNIENIE

Odwołanie wniesiono wobec treści ogłoszenia oraz SIWZ w postępowaniu na dostawę i montaż wiat przystankowych w Kołobrzegu w ramach projektu „Rozwój zrównoważonej mobilności miejskiej w Kołobrzegu, nr referencyjny BZ.271.4.28.2017.II, które zostało opublikowane w dniu 25 października 2017 r., zgodnie więc z art.182 ust.1 pkt.1 ustawy P.z.p. termin na złożenie niniejszego odwołania wynosi 10 dni.

Interes prawny odwołującego został naruszony przez zamawiającego, ponieważ czynności zamawiającego objęte odwołaniem uniemożliwiają odwołującemu ubieganie się o udzielenie zamówienia, a tym samym dokonanie wyboru jego oferty i uzyskanie przedmiotowego zamówienia. Uwzględnienie odwołania doprowadzi do zniesienia postawionych przez zamawiającego nadmiernie rygorystycznych i nieproporcjonalnych do przedmiotu zamówienia ograniczeń kręgu potencjalnych wykonawców, w tym odwołującego, którzy będą mogli złożyć ofertę.

Zamawiający wprowadził wymóg warunek dotyczący zdolności technicznej dla wykonawców polegający na obowiązku przedłożenia wykazu dostaw wykonanych, a w przypadku świadczeń okresowych lub ciągłych również wykonywanych, w okresie ostatnich 3 lat przed upływem terminu składania ofert, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym

okresie, wraz z podaniem ich wartości, przedmiotu, dat wykonania i podmiotów, na rzecz których dostawy zostały wykonane lub są wykonywane należycie. Na ich potwierdzenie żąda przedłożenia dokumentów potwierdzających wykonanie lub wykonywanie należyte co najmniej 1 dostawy 10 wiat przystankowych w jednym zamówieniu wraz z ich montażem, o wartości co najmniej 300.000,00 zł brutto.

Wskazany wymóg w zakresie zdolności technicznej jest nadmierny i nieproporcjonalny w stosunku do przedmiotu zamówienia, jak również nie znajduje uzasadnienia w obiektywnych potrzebach Zamawiającego. Postanowienie to narusza zasady uczciwej konkurencji i uniemożliwia udział w postępowaniu wykonawcom, którzy byliby w stanie w należyty sposób zrealizować zamówienia. Wymagania Zamawiającego nie prowadzą do poprawienia jakości świadczonych usług lecz jedynie do wyeliminowania z rynku Wykonawców, którzy nie mogą wykazać się realizacją dostaw w wymaganym zakresie.

Pamiętać również należy, że stawianie przed wykonawcami warunków ograniczających ich udział w postępowaniu musi być zgodne z zasadą proporcjonalności, która nakazuje dobór takiego środka jaki jest konieczny, a zarazem wystarczający do założonego celu. Jeśli zatem przyjąć, że celem takim jest wybór wykonawcy zdolnego wykonać zamówienie za konkurencyjną cenę, to dobór środka do osiągnięcia tego celu winien być adekwatny, wystarczający i zarazem zgodny z zasadą uczciwej konkurencji. Zasada proporcjonalności jest uznawana przez Trybunał Sprawiedliwości Unii Europejskiej za jedną z podstawowych zasad prawa UE, która wymaga, by środki wprowadzane w ramach aktów prawa unijnego były właściwe dla osiągnięcia zakładanych celów i nie wykraczały poza to co jest niezbędne dla ich zrealizowania (por. wyrok z 10 grudnia 2002 r. w sprawie C-491/01 *The Queen v. Secretary of State for Health, ex parte British American Tobacco*, rec. 2002, s-I-11453).

W niniejszym przypadku z pewnością nie można uznać za zgodnego z powyższymi zasadami środka, który już na wstępie ogranicza w sposób znaczny i kompletnie nieuzasadniony konkurencję, poprzez zastosowanie nieuzasadnionego minimum zrealizowanych dostaw i to za określoną z góry przez zamawiającego cenę. Jeżeli minimalne kryterium Zamawiającego zdolności technicznej wykonawców to co najmniej 1 dostawa 10 wiat przystankowych w jednym zamówieniu wraz z ich montażem, o wartości co najmniej 300.000,00 zł brutto, to znaczy, że Zamawiający z góry narzuca już, iż wykonawca nie tylko musi w 1 dostawie sprzedać co najmniej 10 wiat, ale też za cenę powyżej 30.000,- zł brutto każda. Co jeżeli wykonawca sprzedał wiaty taniej?

Zamawiający nie powinien formułować wskazanych warunków w sposób nadmiernie

wygórowany (tutaj wskazujące wymagania techniczne), stawiając potencjalnym wykonawcom nieuzasadnione, biorąc pod uwagę przedmiot zamówienia wymagania. Potwierdza to orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej, wskazujące, że proporcjonalność należy rozumieć jako zakaz ustanowienia wymogów nadmiernie wygórowanych, eliminujących w sposób nieuzasadniony wykonawców zdolnych do wykonania zamówienia. Dlatego też sformułowanie odpowiednich warunków udziału w postępowaniu wymaga wyważenia z jednej strony uzasadnionych potrzeb zamawiającego, z drugiej zaś umożliwienia dostępu do tego zamówienia szerokiej grupie wykonawców (uchwała Izby z 3 czerwca 2015 r., KIO/KD 30/15).

Opis sposobu dokonania oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu, w tym warunków dotyczących dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym, powinien być związany z przedmiotem zamówienia oraz proporcjonalny do przedmiotu zamówienia.

Wymaga podkreślenia fakt, iż zamawiający w Rozdz. VI Warunki udziału w postępowaniu w pkt 3 ppkt 2) wprowadził warunek dotyczący sytuacji ekonomicznej lub finansowej w postaci obowiązku przedłożenia informacji z banku lub spółdzielczej kasy oszczędnościowo-kredytowej potwierdzającej wysokość posiadanych środków finansowych lub zdolności kredytowej wykonawcy, w okresie nie wcześniejszym niż 1 miesiąc przed upływem terminu składania ofert albo wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu. Wykonawca musi wykazać się posiadaniem środków lub zdolności kredytowej na kwotę minimum 1.000.000,00 zł. Uwzględniając już tylko szacunkową wartość przedmiotu zamówienia 2.180.000,04 PLN, można uznać, iż zamawiający już tylko poprzez spełnienie przez wykonawcę tego warunku zyskuje pewność realizacji i zabezpieczenia wykonania przedmiotu zamówienia. Formułowanie w stosunku do wykonawców takich progów w zakresie zdolności ekonomicznej i zdolności technicznej w ramach zamówienia powoduje, że są one nadmierne i nieproporcjonalne do przedmiotu zamówienia.

Mając powyższe na uwadze Odwołujący wnosi jak na wstępie.

Załączniki:

1. pełnomocnictwo wraz z dowodem opłaty skarbowej
2. potwierdzenie wniesienia wpisu
3. dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu
4. wypis z KRS dot. Odwołującego

RADCA PRAWNY

Małgorzata Joachimiak

PEŁNOMOCNICTWO

Udzielam/ly niniejszym

radcy prawnemu Małgorzacie Joachimiak

wpis nr Bd-889 na listę radców prawnych OIRP w Bydgoszczy
pełnomocnictwa do działania w moim imieniu i na moją rzecz

z prawem udzielenia dalszego pełnomocnictwa (substytucji) – przed Krajową Izbą Odwoławczą w Warszawie w sprawie odwołania EL-PRZEM Sp. z o.o. (dawniej: EL-PRZEM Przemysław Glapa) z siedzibą w Nowym Dąbju 67B, gm. Łabiszyn od treści ogłoszenia oraz SIWZ w postępowaniu Zamawiającego Gminy Miasto Kołobrzeg na dostawę i montaż wiat przystankowych w Kołobrzegu w ramach projektu „Rozwój zrównoważonej mobilności miejskiej w Kołobrzegu”, nr referencyjny BZ.271.4.28.2017.II, w szczególności do:

- wniesienia i podpisania odwołania do Krajowej Izby Odwoławczej przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych,
- wnoszenia pism procesowych w postępowaniu przed Krajową Izbą Odwoławczą przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych oraz Sądem Okręgowym,
- reprezentowania na posiedzeniu i na rozprawie przed Krajową Izbą Odwoławczą przy Prezesie Urzędu Zamówień Publicznych oraz Sądem Okręgowym.

Nowe Dąbje, dnia 03.11.2017r.

EL-PRZEM Spółka z o.o.
(dawniej: EL-PRZEM Przemysław Glapa)
89-210 Łabiszyn, Nowe Dąbje 67B
NIP 5623802210 REGON 366701107
„EL-PRZEM” Spółka z o.o.
(dawniej: EL-PRZEM Przemysław Glapa)
PREZES
[Podpis]
Przemysław Glapa
podpis nadawcy