

FUNDACJA PROMOCJI I ROZWOJU
„DOBRY REGION”
15-365 Białystok, ul. Pogodna 37A/1
tel: 0604-606-813 KRS:0000328579
www.DobryRegion.eu NIP:5423126030
e-mail:biuro@dobryregion.eu REGON:200272347
KONTO: 57 1540 1216 2054 4457 4024 0001

Białystok, dnia 10 listopada 2009 r.

Urząd Gminy Białowieża
ul. Sportowa 1, 17-230 Białowieża

Na podstawie art. 180 ust. 1 w zw. z art. 179 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tekst jednolity: Dz. U. z 2007 r. poz. 223 Nr 1665 ze zm. - dalej jako: Pzp), w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Opracowanie strategii rozwoju turystyki obszarów położonych w południowej części województwa podlaskiego - w oparciu o markę Białowieży - Wszystkie szlaki prowadzą do Białowieży” (znak sprawy: IP.34-4/09), wykonawca *Fundacja Promocji i Rozwoju „Dobry Region”* (dalej jako: Fundacja) wnosi protest na:

- 1) zaniechanie prawidłowej czynności wyboru oferty najkorzystniejszej;
- 2) zaniechanie wezwania wykonawców ukrytych pod nazwą „Landbrand s.c.” do złożenia wyjaśnień dotyczących rażąco niskiej ceny;
- 3) „obwieszczenie” o wyborze oferty wykonawców ukrytych pod nazwą „Landbrand s.c.” jako oferty najkorzystniejszej, pomimo jej rażąco niskiej ceny.

Powyższym zaniechaniom i czynnościom Zamawiającego zarzucamy:

- 1) naruszenie art. 20 ust. 1 i 3 Pzp;
- 2) naruszenie art. 90 ust. 1 Pzp;
- 3) naruszenie art. 89 ust. 1 pkt 4 Pzp.

Wskazane powyżej naruszenia miały wpływ na wynik postępowania, uniemożliwiając Fundacji uzyskanie zamówienia. W przypadku uwzględnienia niniejszego protestu oferta Fundacji powinna zostać wybrana jako oferta najkorzystniejsza. Interes prawny Fundacji w uzyskaniu zamówienia doznał zatem uszczerbku.

W związku z powyższym żądamy:

- 1) uchylecia „obwieszczenia” o wyborze oferty najkorzystniejszej;
- 2) powtórzenia czynności badania i oceny ofert;

- 3) wezwania wykonawców ukrytych pod nazwą „Landbrand s.c.” do złożenia wyjaśnień dotyczących rażąco niskiej ceny i podjęcia rozstrzygnięcia w sprawie odrzucenia ich oferty;
- 4) dokonania prawidłowej i skutecznej czynności wyboru oferty najkorzystniejszej z uwzględnieniem zarzutów podniesionych w niniejszym proteście.

UZASADNIENIE

Zgodnie z postanowieniami części 20 SIWZ, w prowadzonym postępowaniu wszelkie oświadczenia, wnioski, zawiadomienia oraz informacje przekazywane są pisemnie lub za pomocą faksu. O okolicznościach stanowiących podstawę niniejszego Fundacja dowiedziała się z pisma pt „Obwieszczenie” (z datą: 20.10.2009), doręczonego nam pocztą w dniu 05.11.2009 r.. Niniejszy protest zostaje zatem wniesiony z zachowaniem terminu określonego w art. 180 ust. 2 Pzp.

1. Zgodnie z treścią art. 20 ust. 1 oraz ust. 3 ustawy Pzp Komisja jest „zespołem pomocniczym kierownika Zamawiającego powoływanym do oceny spełniania przez wykonawców warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia oraz do badania i oceny oferty” i jej zadaniem jest w szczególności przedstawianie kierownikowi Zamawiającego określonych propozycji rozstrzygnięcia postępowania. Obwieszczenie zawiera stanowisko Komisji, które stanowić może jedynie propozycję określonego rozstrzygnięcia. W opinii Fundacji opublikowane obwieszczenie nie jest rozstrzygnięciem zgodnie z treścią Pzp i nie jest ważne jako czynność prawna - z braku podpisu osoby piastującej funkcję organu gminy, umocowanego do jej reprezentowania wobec wykonawców. Na obwieszczeniu brak jest bowiem podpisu osoby Wójta Gminy Białowieża jako kierownika Zamawiającego.

Na „Obwieszczeniu” jest co prawda podpis zastępcy wójta z pieczętka „z up. Wójta” - ale trzeba zauważyć, że podpisująca osoba jest Członkiem (Przewodniczącym) Komisji przetargowej. Członek Komisji przetargowej nie może zatwierdzać proponowanych przez nią czynności - stąd podpis na piśmie należy traktować jedynie jako podpis członka Komisji, a nie podpis złożony w zastępstwie Kierownika Zamawiającego.

W związku z powyższym Fundacja stwierdza, że w postępowaniu nie dokonano prawidłowego i skutecznego wyboru oferty najkorzystniejszej.

2. Zgodnie z art. 90 ust. 1 Pzp Zamawiający w celu ustalenia, czy oferta zawiera rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia, zwraca się w formie pisemnej do wykonawcy o udzielenie w określonym terminie wyjaśnień dotyczących elementów oferty mających wpływ na wysokość ceny. Czynność wezwania jest zatem bezwzględny obowiązkiem Zamawiającego. Brak wezwania do sprostowania/wyjaśnienia rażąco niskiej ceny oferty, która została wskazana jako zwycięska, stanowi zatem naruszenie przywołanego przepisu. W tym wypadku cena stanowi ok. 30% wartości środków finansowych przeznaczonych przez Zamawiającego na realizację powyższego zamówienia (zob. Protokół otwarcia ofert z dnia 23.09.2009 r., gdzie wskazano, iż Zamawiający przeznacza na realizację zamówienia kwotę 180 000,00 zł netto). W ocenie Fundacji cena tej oferty pozostanie bezwzględnie rażąco niska - niezależnie od tłumaczeń, jakie ewentualnie przedstawia wykonawcy występujący pod nazwą „Landbrand s.c.” Tym niemniej decyzja o odrzuceniu ich oferty powinna być poprzedzona wezwaniem do złożenia wyjaśnień. Fundacja wnosi zatem o dokonanie takiego wezwania i podjęcia decyzji w kwestii odrzucenia tej oferty zgodnie z obowiązującymi przepisami.

3. W świetle art. 4 ust. 2 ustawy z dnia 2 lipca 2004 r. o swobodzie działalności gospodarczej, za przedsiębiorców uznaje się wspólników spółki cywilnej w zakresie wykonywanej przez nich działalności gospodarczej. Oznacza to, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego wspólnicy spółki cywilnej są traktowani jako wykonawcy wspólnie ubiegający się o udzielenie zamówienia (art. 23 Pzp). Powinni zatem - składając wspólną ofertę - podawać nazwy (nazwiska) wszystkich wykonawców, w których imieniu oferta jest składana. „Landbrand s.c.” nie jest podmiotem w świetle przepisów Kodeksu cywilnego i nie może być traktowany jako oferent (wykonawca) w postępowaniu. Tak oznaczoną ofertę Zamawiający powinien zbadać i ocenić pod kątem jej zgodności z przepisami Pzp oraz Kodeksu cywilnego.

Mając powyższe na uwadze, *Fundacja Promocji i Rozwoju „Dobry Region”* wnosi do Zamawiającego o ponowne rozpatrzenie ofert złożonych w postępowaniu nr IP.34-4/09 przez Komisję Przetargową oraz podjęcie czynności wyboru oferty najkorzystniejszej przez Wójta Gminy Białowieża jako kierownika Zamawiającego.5

PREZES ZARZĄDU
FUNDACJA PROMOCJI I ROZWOJU
„DOBRY REGION”

TOMASZ SOŁOMIANKO