



Tarnowskie Góry, dnia 29 czerwca 2009r.

Zamawiający: Urząd Gminy
ul. Powstańców Śląskich 10
42-286 Koszęcin

Wykonawca: Zarząd Budynków Komunalnych S.A.
ul. Legionów 37c
42-600 Tarnowskie Góry

Dot.: nr sprawy: GK 441/5/10/ZP/2009

***Protest wykonawcy
wobec czynności podjętych przez zamawiającego
w toku postępowania – przetarg nieograniczony na
„Rozbudowę budynku Gimnazjum w Strzebinie przy ulicy Szkolnej”***

Działając jako Zarząd spółki pod firmą Zarząd Budynków Komunalnych S.A. z siedzibą w Tarnowskich Górach, zaskarżam czynności zamawiającego polegające na:

1. odrzuceniu oferty Zarządu Budynków Komunalnych S.A. w Tarnowskich Górach w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Rozbudowę budynku Gimnazjum w Strzebinie przy ulicy Szkolnej” oraz na
2. wyborze oferty Zakładu Usług Remontowych i Produkcyjnych ZURiP S.A. z siedzibą w Warszawie

oraz wnoszę o rozpoznanie protestu poprzez jego uwzględnienie, a to przez powtórzenie oprotestowanych czynności tj. przez ponowną ocenę złożonych ofert, odrzucenie oferty Zakładu Usług Remontowych i Produkcyjnych ZURiP S.A. z siedzibą w Warszawie i wybór oferty spółki Zarząd Budynków Komunalnych S.A. w Tarnowskich Górach jako najkorzystniejszej.

Uzasadnienie

Wykonawca został zawiadomiony przez Zamawiającego o odrzuceniu siedmiu ofert, w tym oferty Wykonawcy, a także o wyborze najkorzystniejszej oferty, którą złożył wykonawca - Zakład Usług Remontowych i Produkcyjnych ZURiP S.A. z siedzibą w Warszawie. W ocenie Wykonawcy składającego niniejszy protest jego oferta nie powinna być odrzucona, natomiast odrzuceniu powinna ulec oferta Zakładu Usług Remontowych i Produkcyjnych ZURiP S.A. z siedzibą w Warszawie.

Zgodnie z zawiadomieniem odrzucenia oferty dokonano w związku z jej niezgodnością ze specyfikacją istotnych warunków zamówienia (SIWZ). Z przyjętym rozstrzygnięciem nie można się jednak zgodzić, ze względu na następujące okoliczności.

Zgodnie z art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jej treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Jednocześnie art. 82 ust. 3 stanowi, że treść oferty musi odpowiadać treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, co oznacza, że oferta w swej warstwie merytorycznej musi odpowiadać oczekiwaniom zamawiającego wyrażonym w specyfikacji (*tak W. Dzierżanowski, Komentarz do art. 82 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.07.223.1655), [w:] M. Stachowiak, J. Jerzykowski, W. Dzierżanowski, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, LEX, 2007, wyd. III*).

Oferta nie odpowiadająca treści specyfikacji to taka, która jest sporządzona odmiennie, niż określają to postanowienia siwz. Odmiennosc ta powinna przejawiać się przede wszystkim w zakresie proponowanego przedmiotu zamówienia i sposobu jego realizacji (*tak J. Pieróg, Prawo zamówień publicznych, Komentarz, Wyd. C.H. Beck, Warszawa 2004*). Wskazuje się, że odrzuceniu ulegają oferty, których treść nie odpowiada specyfikacji istotnych warunków zamówienia [publicznego]. Treść - ale już nie np. forma. Nie można więc odrzucić oferty, która nie została sporządzona na określonym przez zamawiającego formularzu, choć zawiera wszelkie niezbędne elementy i informacje (*tak W. Dzierżanowski, Wybór najkorzystniejszej oferty, Teza nr 1, artykuł FK 2004/4/65*).

Zarząd Budynków Komunalnych S.A. z siedzibą w Tarnowskich Górach złożył ofertę odpowiadającą SIWZ.

W pierwszej kolejności wskazać należy, że w uzasadnieniu odrzucenia oferty Zarządu Budynków Komunalnych S.A. Zamawiający omyłkowo wskazał na pozycję 181, podczas gdy jego zarzuty dotyczą pozycji 182.

Niezależnie od powyższego odnieść należy się do zarzutu niezgodności oferty złożonej przez Wykonawcę Zarząd Budynków Komunalnych S.A. z opisem i wyjaśnieniami nr 441/5/3/ZP/2009 z 27 maja 2009r. Zamawiający wskazał, że przy zaokrągleniu do dwóch miejsc po przecinku powinno być 1,08 m² lub 8 sztuk, podczas gdy Wykonawca wycenił ilość na 0,473 m².

Podnieść należy, że w przedmiarze robót stanowiącym załącznik do SIWZ Zamawiający wskazał w pozycji 182 ilość 0,473 m². Natomiast w wyjaśnieniach z dnia 27 maja 2009r. Zamawiający w odpowiedzi na zapytanie ze strony jednego z oferentów i wniosku o skorygowanie jednostki miary i podanie ilości klap przeciwpożarowych, poinformował, iż w poz. 182 koszt. Instalacje wod-kan, co, wentylacja należy przewidzieć klapy EI 120 (śred. 315 mm – 2szt., 200x500mm – 1szt., 250x630 – 3szt., 250x700 mm – 2szt.). Nie sprecyzował jednak czy należy zachować istniejącą dotychczas ilość przedmiarową tj. 0.473 m². W związku z powyższym w kosztorysie ofertowym wykonawca Zarząd Budynków Komunalnych S.A. przewidział jako materiał wyżej wymienione klapy w przewidzianych przez Zamawiającego ilościach (pozycje 272-275 na stronie 70 oferty Zarządu Budynków Komunalnych S.A.), natomiast jednostka przedmiarowa została zachowana zgodnie z obowiązującym przedmiarem robót.

Jak już wskazano wyżej zgodnie z art. 89 ust. 1 pkt 2 ustawy zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli jej treść nie odpowiada treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Jednocześnie art. 82 ust. 3 stanowi, że treść oferty musi odpowiadać treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia, co oznacza, że oferta w swej warstwie merytorycznej musi odpowiadać oczekiwaniom zamawiającego wyrażonym w specyfikacji (*tak W. Dzierżanowski, Komentarz do*

art.82 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.07.223.1655), [w:] M. Stachowiak, J. Jerzykowski, W. Dzierżanowski, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, LEX, 2007, wyd. III).

Wobec powyższego uznać należy, iż oferta Wykonawcy – Zarządu Budynków Komunalnych S.A. z siedzibą w Tarnowskich Górach spełnia wszelkie wymagania merytoryczne specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Jak bowiem wykazano oferta ta jest zgodna z przedstawionym przez Zamawiającego przedmiarem robót, który w zakresie poz. 182 nie został zmieniony wyjaśnieniami Zamawiającego w sposób, który oznaczałby niezgodność przedmiotowej oferty z SIWZ. Wobec powyższego oferta Zarządu Budynków Komunalnych S.A. nie powinna ulec odrzuceniu.

Niezależnie od powyższego wskazać należy, że odrzucona na podstawie przepisu art. 89 ust. 1 pkt 4 ustawy powinna zostać oferta wykonawcy Zakładu Usług Remontowych i Produkcyjnych ZURiP S.A. z siedzibą w Warszawie. Powołany przepis stanowi, że zamawiający odrzuca ofertę jeżeli zawiera rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia.

Zamawiający odrzuca ofertę, jeżeli zawiera rażąco niską cenę w stosunku do przedmiotu zamówienia. Ustawa oraz dyrektywy będące podstawą wprowadzenia takiego rozwiązania nie precyzują jednak pojęcia rażąco niskiej ceny. W tej sytuacji, opierając się na wykładni językowej, należałoby przyjąć, że użyty zwrot oznacza ofertę z ceną niewiarygodnie niską, znacząco odbiegającą od cen rynkowych. Taka cena może wskazywać na fakt realizacji zamówienia poniżej kosztów ponoszonych przez wykonawcę (tak W. Dzierżanowski, Komentarz do art.89 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U.07.223.1655), [w:] M. Stachowiak, J. Jerzykowski, W. Dzierżanowski, Prawo zamówień publicznych. Komentarz, LEX, 2007, wyd. III.). Za rażąco niską powinna być uznana cena niewiarygodna, nierealistyczna w porównaniu z cenami rynkowymi podobnych zamówień, odbiegająca od cen przyjętych, wskazująca na fakt realizacji poniżej kosztów wytworzenia usługi, dostawy, robót budowlanych (tak wyrok SO w Radomiu z 14.2.2006 r., IV Ca 28/06, niepubl.; wyrok SO w Warszawie z 1.8.2005 r., V Ca 887/05, niepubl.; wyrok ZA z 4.9.2006 r., UZP/ZO/0-2417/06). Nie jest przy tym istotny fakt zawinięcia wykonawcy przy jej określaniu.

Zgodnie z wyjaśnieniami Zamawiającego z dnia 22 maja 2009r. określa się typ oraz rodzaj zastosowanej podłogi sportowej. Zamawiający wskazał, iż do wyceny należało przyjąć podłogę „JUNKERS” gr. 12,2 cm lub równoważną spełniającą normę EN 14 904, z zakresem zgodnym z przedmiarem. Wyżej wskazana podłoga w ofercie wykonawcy Zakładu Usług Remontowych i Produkcyjnych ZURiP S.A. z siedzibą w Warszawie opisana została w sposób prawidłowy, tzn. przyjęto do wyceny podłogę określoną przez Zamawiającego, JUNKERS gr. 12,2. Jednakże podnieść w tym miejscu należy, iż skalkulowana przez wykonawcę Zakład Usług Remontowych i Produkcyjnych ZURiP S.A. z siedzibą w Warszawie wartość podłogi jest rażąco niska, na dowód czego w załączeniu przedkłada się pismo dystrybutora produktów JUNKERS na teren Polski, w którym to jednoznacznie stwierdza się, iż cena dostawy wraz z montażem podłogi wynosi 326 zł/m². Ponadto przedstawiciel firmy JUNKERS, oświadcza iż na terenie Polski nie ma w dystrybucji podłogi, która byłaby tańsza od podłogi firmy JUNKERS przy jednoczesnym spełnieniu normy EN 14 904.

Dowód: - pismo dystrybutora produktów JUNKERS

Jak podkreśla się w orzecznictwie obowiązek odrzucenia oferty zawierającej rażąco niska cenę jest spowodowany z jednej strony obawą o nienależyte wykonanie zamówienia, z drugiej zaś brakiem zgody na zachowania wykonawców, które godzą w uczciwą konkurencję (*tak Sąd Okręgowy w Warszawie w wyroku z dnia 6 września 2002 r., sygn. akt V Ca 1020/02*).

Wobec powyższego oferta wykonawcy Zakładu Usług Remontowych i Produkcyjnych ZURiP S.A. z siedzibą w Warszawie powinna zostać odrzucona na mocy przepisu art. 89 ust. 1 pkt 4.

Mając powyższe na uwadze wnoszę jak w *petitum*, o rozpoznanie protestu poprzez jego uwzględnienie, a to przez powtórzenie oprotestowanych czynności tj. przez ponowną ocenę złożonych ofert, odrzucenie oferty Zakładu Usług Remontowych i Produkcyjnych ZURiP S.A. z siedzibą w Warszawie i wybór oferty spółki Zarząd Budynków Komunalnych S.A. w Tarnowskich Górach jako najkorzystniejszej.

Załączniki:

- pismo dystrybutora produktów JUNKERS

DYREKTOR
Władysław Batoryna



F. H. " ERZET – PODŁOGI " Jarosław Zajączkowski Spółka Jawna
ul. Gązownicza 25, 43-300 Bielsko-Biała,
tel. +4833 81-25-772, fax +4833 81-25-829;
NIP 547-008-61-02 – REGON 002395899 – KRS 0000026015
NIP UE PL 5470086102
e-mail erzet@erzet.pl www.tarkett.erzet.pl, www.podlogisportowe.pl
FORTIS BANK POLSKA S.A. 05 1600 1299 0002 3501 7037 3001

Bielsko-Biała, 25.05.2009

Pan
Marcin Lach
PW „PBRol” S.A.
41-922 Radzionków, ul. Anieli Krzywoń 16
tel. 32/289-04-72, e-mail: pwpbrolsa@wp.pl

dot.: rozbudowa budynku Gimnazjum w Strzebinie przy ul. Szkolnej
– podłoga sportowa o pow. 740m²

Niniejszym wyjaśniamy, co następuje:

Pismem Nr 441/5/2/ZP/2009 z dn. 22.05.2009 Zamawiający, tj. Urząd Gminy Koszęcin poinformował, iż:

Należy przyjąć podłogę „Junkers gr 12,2 cm ” lub równoważną spełniającą normę EN 14 904, z zakresem zgodnym z przedmiarem.

Została Państwu przedstawiona oferta cenowa na wykonanie podłogi sportowej w systemie Junckers DuoBat 110+, której wysokość konstrukcji mieści się w żądanym zakresie (110mm + możliwość podniesienia konstrukcji przy pomocy specjalnych klinów do wysokości ok. 15cm). Zaoferowana podłoga sportowa spełnia wymagania normy EN 14904 i posiada na jej zgodność certyfikat wydany przez uprawnioną jednostkę.

Zapis „równoważny” oznacza, iż zaoferowana podłoga sportowa musi być podłogą o parametrach równoważnych (bądź też lepszych) do parametrów jakie oferuje podłoga sportowa w systemie Junckers DuoBat 110+. Poniżej przedstawiamy parametry podłogi Junckers DuoBat 110+, do których „równoważność” należy odnieść:

Opis normy	Wymagania wg normy EN 14904 (podłoga typu A4)	Junckers DuoBAT 110+
Absorpcja energii KA	≥55<75%	64%
Odkształcenia standardowe StVv	≥2.3mm<5.0mm	2.6mm
Odbicie piłki BR	≥90%	98%
Współczynnik tarcia GV	≥80≤110	97
Obciążenie toczne VRL	≥ 1500N	>1500N

Zarząd Budynków Komunalnych S.A.
42-600 Tarnowskie Góry, ul. Legionów 37c
tel. 032 285-46-40, 032 285-46-49
NIP 645-000-01-50

DYREKTOR

Władysław Batoryna

Budowa podłogi Junckers DuoBat 110+:

KONSTRUKCJA:

- legar górny wykonany ze sklejki: 25,5x60x3600mm w rozstawie co 336,00mm,
- legar dolny wykonany ze sklejki: 39x40x3364mm w rozstawie co 400,00mm,
- legary łączone przez elastyczne złącza tzw. J-lock
- do legarów dolnych fabrycznie przymocowane elementy ze sklejki, do których można przytwierdzić kliny poziomujące podłogę oraz podnoszące konstrukcję do żądanej wysokości

WARSTWA WIERZCHNIA:

- deska/panel z litego drewna bukowego o wym. 3700x129x22mm lakierowana czterostronnie lakierem sportowym o współczynniku tarcia zgodnym z normą EN 14904 oraz DIN 18032:2 i następującej charakterystyce:
 - współczynnik odbicia światła 48 %
 - odporność na ścieranie lakierowanej deski 0,0015 mm
 - całkowita grubość powłoki lakierowej 40 μ
 - odporność na wgniecenia (twardość) 36 N/mm²
(3,6 wg skali Brinell'a)
(wg EN 13501:1)
Cfl-S1
- reakcja na ogień
- deski podłogowe składają się z dwóch rzędów litych klepek, które dla zwiększenia powierzchni styknej są łączone i klejone ze sobą poprzez odpowiednie połączenia technologiczne (tzw. czopy / gniazda)
- każda deska ma system pióro - wpust na wszystkich bokach
- każda deska jest fabrycznie lakierowana na gotowo

Wg naszej wiedzy na polskim rynku nie ma podłogi sportowej Junckers DuoBat 110+ lub równoważnej w cenie niższej od zaoferowanej Państwu przez naszą firmę (oferta z dn. 25.05.2009r.)

Z poważaniem,

Magdalena Przewoźnik
Specjalista d/s kontraktu
tel. 697-90-20-90
e-mail: m.przewoznik@erzet.pl

Zarząd Budynków Komunalnych S.A.
42-600 Tarnowskie Góry, ul. Legionów 37c
tel. 032 285-46-40, 032 285-46-49
NIP 645-000-01-50

DYREKTOR

Władysław Batorzyna