

W114
12.03.09



TAMEX



OBIEKTY SPORTOWE S.A.

Warszawa, dnia 2009-03-11

Zamawiający

URZĄD MIEJSKI W DĄBROWIE GÓRNICZEJ
Wydział Inwestycji Miejskich
41-300 Dąbrowa Górnicza, ul. Graniczna 21
tel. 0-32 295 68 39
fax. 0-32 295-69-58
e-mail: inwestycje@dabrowa-gornicza.pl

Protestujący:

Tamex Obiekty Sportowe S. A.
00-355 Warszawa, ul. Tamka 38
Tel.: 0 22 556 24 23
Fax.: 0 22 556 24 22

Dotyczy przetargu nieograniczonego na wykonanie budowy boiska sportowego przy ul. Sportowej w Dąbrowie Górniczej - Strzemieszyczach w ramach zadania inwestycyjnego pn. „Budowa oraz modernizacja przyszkolnych i gminnych baz sportowo- rekreacyjnych” Ogłoszonego w Biuletynie Zamówień Publicznych nr 52208 w dniu 6.03.2009 r. Specyfikację udostępniono na stronie www.dabrowa-gornicza.pl w dniu 2009-03-06

W związku z opisem zamówienia w zakresie syntetycznych nawierzchni sportowych naruszającym zasady uczciwej konkurencji w rozumieniu art. 29 ust. 2 ustawy – Pzp i żądaniem od wykonawców na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego uzyskania pisemnej zgody Zamawiającego i autora dokumentacji projektowej (projektanta) na zaoferowanie materiałów równoważnych, co w istocie swojej odpowiada nieformalnemu i niezgodnemu z ustawą – Prawo zamówień publicznych warunkowi udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego z naruszeniem art. 22 ust. 1 ustawy – Pzp i art. 22 ust. 2 ustawy – Pzp w sprawie zakazu formułowania warunków utrudniających uczciwą konkurencję, a także w związku z nierównym traktowaniem wykonawców w rozumieniu art. 7 ust. 1 ustawy – Pzp, składamy

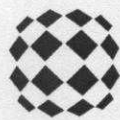
PROTEST

i żądamy usunięcia z treści siwz wymogu uzyskiwania zgody Zamawiającego i autora projektu na zaoferowanie materiałów równoważnych.

Interes prawny protestującego, Tamex Obiekty Sportowe S.A. wynika z faktu, że jako profesjonalny wykonawca obiektów sportowych jest w stanie zaoferować wykonanie robót zgodnie z wymaganiami specyfikacji istotnych warunków zamówienia i udowodnić zgodnie z

TAMEX OBIEKTY SPORTOWE S.A.

ul. Tamka 38, 00-355 Warszawa, NIP 525-22-18-385, tel. (0-22) 556 24 24, (0-22) 556 24 23, fax (0-22) 556 24 22,
www.tamex.com.pl, e-mail: biuro@tamex.com.pl
KRS 0000287548 Sąd Rejonowy dla Miasta Stołecznego Warszawy w Warszawie; XII Wydział Gospodarczy KRS;
Kapitał zakładowy: 1.852.000,00 PLN.



TAMEX

OBIEKTY SPORTOWE S.A.

przepisami prawa zamówień publicznych równoważność oferowanych syntetycznych nawierzchni sportowych.

Przepisy prawa zamówień publicznych nie przewidują – celem udowodnienia równoważności oferowanych produktów – uzyskiwania zgody Zamawiającego i autora dokumentacji projektowej na ich oferowanie.

Ponadto warunek uzyskania przedmiotowej zgody stanowi *de facto* subiektywny warunek udziału w postępowaniu a nie warunek do spełnienia przez przedmiot oferty.

UZASADNIENIE

W punkcie 3. – 3.2 – 3 specyfikacji istotnych warunków zamówienia napisano:

Wykonawcy mogą stosować zgodnie z art. 29 do 30 ustawy Prawo zamówień publicznych urządzenia techniczne i materiały równoważne, tj. o parametrach technicznych i jakościowych nie gorszych niż określone w SIWZ.

W odniesieniu do materiałów i urządzeń, których pochodzenie zostało określone przez Zamawiającego w SIWZ nazwą producenta, w przypadku zastosowania materiałów i urządzeń równoważnych, przed złożeniem oferty, wymagana jest zgoda Zamawiającego i Projektanta.

Otóż ustawa – Prawo zamówień publicznych żadnym swoim przepisem nie ustanawia obowiązku uzyskiwania zgody Zamawiającego lub osoby trzeciej na zaoferowanie równoważnego przedmiotowi zamówienia przedmiotu oferty lub jej części przed terminem składania ofert.

Oświadczenie Zamawiającego lub osoby trzeciej, że uznaje przedmiot oferty lub jego część za równoważne przedmiotowi zamówienia lub jego części, nie jest wymienione wśród dokumentów, jakich Zamawiający może żądać od wykonawców, na podstawie art. 25 ust. 1 ustawy – Pzp i rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane.

Oświadczenie takie nie jest również żadnym miarodajnym dokumentem, który potwierdza, że przedmiot oferty lub jego część jest równoważna przedmiotowi zamówienia lub jego części w rozumieniu art. 30 ustawy – Pzp jak również w rozumieniu par. 3 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów w sprawie rodzajów dokumentów, jakich może żądać zamawiający od wykonawcy, oraz form, w jakich te dokumenty mogą być składane.

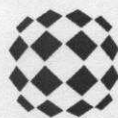
Co więcej – ani Zamawiający, ani osoba trzecia, projektant, nie są podmiotami uprawnionymi do wydawania jakichkolwiek dokumentów potwierdzających równoważność przedmiotu oferty lub jego elementów z zamówieniem – zatem ich zgoda nie rodzi skutków prawnych.

Niezależnie od powyższych argumentów zwracamy uwagę na to, że przepisy prawa zamówień publicznych nie dopuszczają jakiejkolwiek ingerencji Zamawiającego i osób trzecich w czynności wykonawców związanych z przygotowaniem i złożeniem oświadczenia woli – oferty – w postępowaniach o udzielenie zamówienia publicznego.

Obowiązek uzyskiwania zgody Zamawiającego i osoby trzeciej na zaoferowanie przedmiotu oferty lub jego części równoważnego zamówieniu lub jego części jest w swojej faktycznej

TAMEX OBIEKTY SPORTOWE S.A.

ul. Tamka 38, 00-355 Warszawa, NIP 525-22-18-385, tel. (0-22) 556 24 24, (0-22) 556 24 23, fax (0-22) 556 24 22,
www.tamex.com.pl, e-mail: biuro@tamex.com.pl
KRS 0000287548 Sąd Rejonowy dla Miasta Stołecznego Warszawy w Warszawie; XII Wydział Gospodarczy KRS;
Kapitał zakładowy: 1.852.000,00 PLN.



TAMEX

OBIEKTY SPORTOWE S.A.

wymowie nieformalnym pozaustawowym warunkiem udziału w postępowaniu postawionym przed wykonawcami, którzy nie dysponują wymienionymi z nazwy w dokumentacji projektowej produktami i urządzeniami, ale mogą zaoferować produkty i urządzenia równoważne lub lepsze.

Taki warunek udziału w postępowaniu, uzależniający udział wykonawcy składającego ofertę równoważną od zgody Zamawiającego i osoby trzeciej, stanowi jawną dyskryminację wykonawców w rozumieniu art. 7 ust. 1 ustawy – Pzp i nie może w żaden sposób się ostać pod rygorem nieważności zawieranej umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Tamex Obiekty Sportowe S. A. zwraca uwagę na brzmienie art. 22 ust. 1 ustawy – Pzp:

1. O udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy:

- 1) posiadają uprawnienia do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli ustawy nakładają obowiązek posiadania takich uprawnień;*
- 2) posiadają niezbędną wiedzę i doświadczenie oraz dysponują potencjałem technicznym i osobami zdolnymi do wykonania zamówienia lub przedstawia pisemne zobowiązanie innych podmiotów do udostępnienia potencjału technicznego i osób zdolnych do wykonania zamówienia;*
- 3) znajdują się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia;*
- 4) nie podlegają wykluczeniu z postępowania o udzielenie zamówienia.*

Literalna wykładnia cytowanego przepisu wskazuje na to, że udział w postępowaniu nie jest zależny od wyrażenia przez Zamawiającego i osób trzecich jakiegokolwiek zgody.

Każdy z wykonawców, który stwierdzi, że spełnia wymienione warunki, ma prawo złożyć ofertę bez względu na jej zawartość.

Zamawiający może co najwyżej odrzucić ofertę na podstawie art. 89 ust. 1 ustawy – Pzp lub art. 24 ust. 4 ustawy – Pzp.

Żadna inna okoliczność, w tym brak zgody Zamawiającego lub osoby trzeciej na złożenie oferty równoważnej, nie stanowi podstawy do wykluczenia wykonawcy lub odrzucenia jego oferty.

Stąd wniosek, że zapis o obowiązku uzyskiwania zgody Zamawiającego lub osoby trzeciej nie ma mocy prawnej i jako sprzeczny z ustawą powinien być bezwzględnie wykreślony z treści siwz.

W związku z tym Tamex Obiekty Sportowe S. A. żąda jak w *petitum*.

W załączeniu KRS

Prezes Zarządu

Konrad Sobecki

TAMEX OBIEKTY SPORTOWE S.A.

ul. Tamka 38, 00-355 Warszawa, NIP 525-22-18-385, tel. (0-22) 556 24 24, (0-22) 556 24 23, fax (0-22) 556 24 22,
www.tamex.com.pl, e-mail: biuro@tamex.com.pl

KRS 0000287548 Sąd Rejonowy dla Miasta Stołecznego Warszawy w Warszawie; XII Wydział Gospodarczy KRS;
Kapitał zakładowy: 1.852.000,00 PLN.