

Poznań dn.30.08.2005 r.

Grzegorz Marchewka  
Ul.Zalesie 12  
62-004 Czerwonak

**Ogólnopolskie Stowarzyszenie  
Konsultantów Zamówień Publicznych  
Warszawa**

Dotyczy: członkostwa w Ogólnopolskim Stowarzyszeniu Konsultantów Zamówień Publicznych

Szanowni Państwo,

W nawiązaniu do naszego spotkania ( uczestnicy rocznego kursu z tematyki zamówień publicznych organizowanych przez BCC ) w czerwcu 2005 i zaleceń co do członkostwa w Stowarzyszeniu , przedstawiam poniżej opis jednego z postępowań dotyczący wprowadzie zamówienia niepublicznego ( a takimi w większości zajmuje się nasza firma) ale bazujących na przepisach ustawy o zamówieniach publicznych.

**Dotyczy:** Postępowania o udzielenie zamówienia niepublicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego

**Dokumenty:** SIWZ oraz Regulamin Zamówień Niepublicznych Spółki Gazowniczej  
Przedmiot zamówienia :Roboty budowlane ,których wartość nie przekracza 60 tys.EUR

**Etap:**Pytania do SIWZ

**Etap w toku:**Złożony protest w związku z odrzuceniem oferty wykonawcy ( zamawiający jeszcze nie ustosunkował się do złożonego protestu)

Kwestionowany zapis w SIWZ:

Oferta podlega odrzuceniu,jeżeli: (...) **została złożona przez wykonawcę, który we wcześniej prowadzonych postępowaniach przetargowych, po wybraniu Jego oferty jako najkorzystniejszej dla zamawiającego odmówił podpisania umowy i wykonania przedmiotu zamówienia**

Wykonawca będący firmą o ugruntowanej pozycji na rynku robót budowlanych mając wątpliwości co do wzmiankowanych zapisów w SIWZ , w związku z nie podpisaniem umowy z zamawiającym w jednym z ostatnich przetargów ,zadał pytania zamawiającemu.

-na pytanie- czy odrzucenie ofert Wykonawców,którzy odmówili podpisania umowy w innym postępowaniu przetargowym eliminuje dożywotnio z zamówień niepublicznych udzielanych przez zamawiającego?-uzyskał odpowiedź,że oferty będą odrzucane przez okres 3 lat,

-na pytanie- czy w przypadku gdy odmowa podpisania umowy dotyczyła przetargu na dostawę np.sprzętu komputerowego, bądź artykułów biurowych i nie miała nic wspólnego z robotami budowlanymi stanowiącymi przedmiot zamówienia-oferta wykonawcy również podlega odrzuceniu?-uzyskał odpowiedź, że podlega odrzuceniu bez względu na charakter prac.

-na pytanie – dlaczego zamawiający traktuje wykonawców jako nierzetelnych, zamierzając odrzucić ich ofertę ,skoro w okresie ostatnich 3 lat wykonywali inne zamówienia z należytą starannością oraz otrzymali referencje należytego wykonania umów (nie stwierdzono nieprawidłowości w protokołach odbioru związanych z wykonywaniem przez wykonawcę zamówień )? – uzyskał odpowiedź, że odrzucenie oferty z wyżej wymienionego powodu nie ma pełnego związku z wykonywaniem poprzednich umów

- na pytania-

a) czy w świetle art.2 Konstytucji RP, zdaniem zamawiającego, zapis SIWZ eliminujący z przetargu wszystkich wykonawców, którzy są w stanie wykonać przedmiotowe zamówienie, tj. posiadają uprawnienia do wykonywania czynności objętych przetargiem, posiadają niezbędną wiedzę i doświadczenie oraz potencjał techniczny, a także dysponują osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, znajdują się w sytuacji ekonomicznej i finansowej zapewniającej wykonanie zamówienia oraz nie podlegają wykluczeniu z postępowania-spełnia wymóg sprawiedliwości społecznej ?,

b) czy niepodpisanie umowy dotyczącej postępowań przetargowych, które nie mają nic wspólnego z bieżącym przetargiem, w świetle przepisów Kodeksu Cywilnego oraz np.Wyroku Sądu Okręgowego w Warszawie, w imieniu RP z dnia 6 września 2002 r (Sygn.akt.VCa 1020/02),w którym powołano, że trafny jest zarzut naruszenia ogólnej zasady równego traktowania-stanowi podstawę do zamieszczania w SIWZ zapisów, na podstawie których, wprowadza się w przetargach niepublicznych zasady nierównego

**traktowania wykonawców i ogranicza powszechny dostęp do zamówień udzielanych przez zamawiającego?,**

**c)dlaczego zamawiający zamieścił w SIWZ zapis niezgodny z zapisami Regulaminu zamówień niepublicznych zamawiającego, który stanowi, że zamawiający nie może określać warunków zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję**

?-uzyskał odpowiedź, że zapis w SIWZ został wprowadzony w celu eliminowania wykonawców, którzy nie tylko wyrządzili szkodę zamawiającemu poprzez nie zawarcie umowy ale również swoim postępowaniem utrudnili lub uniemożliwili mu wywiązanie się z zawartych wcześniej kontraktów i zobowiązań wobec przedsiębiorców oraz osób fizycznych (np.umów przyłączeniowych).Zamawiający, który jest przedsiębiorstwem energetycznym musi realizować zadania nałożone na niego przez Prawo energetyczne (Ustawa z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (Dz.U.Nr 54,poz.348) i inne akty wykonawcze, dotyczące: bezpieczeństwa energetycznego, zapewnienia przyłączenia (Rozporządzenie Ministra Gospodarki, Pracy i Polityki Społecznej z 06.04.2004 r.Dz.U.04.105.11.13),standardów obsługi klientów, a zachowanie się wykonawcy w ten sposób utrudnia lub uniemożliwia zamawiającemu realizowanie tych zadań. Brak pewności co do wiarygodności wykonawcy w zakresie zawierania umów i realizowania ich po wygranym przetargu sprawia, że wyklucza to wykonawcę ze względów organizacyjnych. Odmowa zawarcia umowy po wygranym przetargu powoduje konieczność dalszych postępowań w celu wyboru kolejnej oferty. To zaś ma wpływ na wydłużenie całego procesu realizacji zawartych wcześniej kontraktów i zobowiązań wobec przedsiębiorstw i osób fizycznych. Przekroczenie terminów przyłączenia do sieci gazowej i uniemożliwienia im poboru gazu w umownym terminie nakłada na zamawiającego określone sankcje.

- na pytanie –**czy zamawiający zamierza dokonać modyfikacji treści SIWZ poprzez usunięcie omawianego zapisu ,który utrudnia uczciwą konkurencję i równe traktowanie wykonawców?**-uzyskał odpowiedź, że zamawiający dokona modyfikacji treści SIWZ w ten sposób, że wprowadza 3-letni termin odrzucania ofert wykonawców, którzy we wcześniejszym postępowaniu odmówili podpisania umowy po wybraniu ich oferty jako najkorzystniejszej.

- na pytanie-**dlaczego wykonawcy muszą ponosić skutki niepodpisania umowy w innych postępowaniach przetargowych, następujących dawno po zdarzeniu, skoro ponieśli dotkliwe koszty w postaci utraty wadium?** -uzyskał odpowiedź, że wartość wadium nie jest proporcjonalna do wysokości wyrządzonej szkody,

Omawiana sprawa jest obecnie w toku. Wykonawca złożył protest i oczekuje ustosunkowania się do niego zamawiającego

Z poważaniem

Grzegorz Marchewka