

Pułtusk, 14.11.2008 r.

GILDIA Sp. z o.o.

ul. Rudnicka 26

20 - 140 Lublin

Rozstrzygnięcie protestu

Działając na podstawie art. 183 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. 2007 nr 223, poz. 1655 z późn. zm.) niniejszym zamawiający rozstrzyga protest wykonawcy wniesiony w dniu 4 listopada br. w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „**Dostawę i montaż wyposażenia gastronomicznego kuchni głównej w budowanym szpitalu w Pułtusku**”.

Protestujący zarzuca zamawiającemu naruszenie przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych:

- 1) art. 7 ust.1 oraz art. 22 ust. 2 w związku z art. 22 ust. 1 pkt 2 ustawy PZP poprzez opisanie warunków udziału w postępowaniu w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców;
- 2) art. 7 ust. 1 oraz art. 139 ustawy PZP w związku z art. 353¹ oraz art. 481 Kodeksu cywilnego poprzez sformułowanie postanowień wzoru umowy z naruszeniem Kc;
- 3) art. 7 ust. 1 w związku z art. 29 ust. 1 ustawy PZP poprzez zaniechania uwzględnienia przy opisywaniu przedmiotu zamówienia wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty.

Informuję, że na wezwanie Zamawiającego z dnia 4 listopada br. żaden Wykonawca nie przystąpił do postępowania protestacyjnego.

W wyniku analizy powyższych zarzutów Zamawiający postanowił rozstrzygnąć protest jak niżej:

- nie uwzględniać zarzutu określonego w pkt 1)
- częściowo uwzględnić zarzut określony w pkt 2)
- w całości uwzględnić zarzut określony w pkt 3).

Uzasadnienie:

Ad zarzutu Nr 1- naruszenie art. 7 ust. 1 oraz art. 22 ust. 2 w związku z art. 22 ust. 1 pkt 2 PZP

Wymóg spełnienia warunku w zakresie wykazania, że wykonawca wykonał w okresie ostatnich 3 lat a jeżeli okres działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonał co najmniej dwie dostawy odpowiadające swoim rodzajem i wartością dostawie stanowiącej przedmiot niniejszego zamówienia, oraz potwierdzi dokumentami Zamawiających, że wykonał je z należytą starannością (przy czym przez dostawę odpowiadającą swoim rodzajem i wartością dostawie stanowiącej przedmiot niniejszego zamówienia, należy rozumieć dostawę wyposażenia gastronomicznego dla kuchni szpitalnych o wartości nie mniejszej niż cena ofertowa) według oceny Inwestora Zastępczego, który określał przedmiot zamówienia, jest ustalony prawidłowo.

Kuchnia szpitalna różni się od kuchni w restauracji, stołówki wojskowej czy stołówki szkolnej. Kuchnia szpitalna przygotowuje posiłki według różnego rodzaju diet oraz posiada zupełnie odmienny system dystrybucji posiłków.

Zarzut Protestującego jest niezasadny.

Ad zarzutu Nr 2 – naruszenie art. 7 ust. 1 oraz art. 139 PZP w związku z art. 353¹ oraz art. 481 Kc

Zapis § 13 ust. 1 wzoru umowy nie narusza art. 353¹ KC. Kary umowne nie sprzeciwiają się właściwości stosunku umownego, ani też zasad współzycia społecznego. Pełnią one funkcję dyscyplinującą. Kara umowna należna jest wierzycielowi w ustalonej wcześniej wysokości bez względu na wysokość poniesionej szkody. Wzór umowy reguluje przypadki naliczenia odsetek za zwłokę oraz ich wysokość. Art. 483 przewiduje, iż umowne zastrzeżenie dot. kar umownych winno zawierać sumę kary umownej. Określenie sumy może nastąpić poprzez wskazanie dziennej stawki kary, tak jak to ma miejsce w projekcie umowy. Art. 483 KC nie nakazuje ustalenia maksymalnej wysokości kar umownych, rozumianej w ten sposób, że powyżej pewnej kwoty zaprzestanie się naliczania tych kar.

Zamawiający uznaje żądanie protestującego w zakresie § 13 ust. 2 wzoru umowy. Zgodnie z art. 481 Kc Wykonawcy przysługuje prawo żądania odsetek za czas "opóźnienia w uregulowaniu należności za zrealizowanie zakresu objętego umową, a nie za czas zwłoki".

Zarzut w zakresie art. 353¹ jest niezasadny, zaś w zakresie art. 481 jest zasadny i zostanie uwzględniony w zmianie treści SIWZ.

Ad zarzutu Nr 3 – art. 7 ust. 1 w związku z art. 29 ust. 1 PZP:

Zarzut dotyczący zmniejszenia zakresu rzeczowego, przesunięcia terminu zakończenia umowy (§ 1 ust. 4, § 2 ust. 1,3 wzoru umowy, ust. 8 SIWZ) znajduje uzasadnienie i Zamawiającymi dokona uściślenia zapisów w zakresie wszystkich warunków mających wpływ na sporządzenie oferty.

W związku z powyższym poprzez zmianę treści SIWZ Zamawiający zamierza:

- zastrzec możliwość zmniejszenia zakresu rzeczowego przedmiotu umowy, jednak nie więcej niż o 10 % wartości umowy. W tym przypadku wartość umowy zostanie pomniejszona o wartość zakresu niewykonanego o cenę wynikającą z oferty;
- określić, że udostępni pomieszczenia do montażu wyposażenia w okresie od 05.05.2009 r. do 30.06.2009 r. W przypadku opóźnień w przekazaniu Wykonawcy pomieszczeń do montażu wyposażenia, termin zakończenia, o którym mowa wyżej, zostanie przesunięty o czas opóźnień.

Zgodnie z art. 183 ust. 5 pkt 2 PZP Zamawiający po ostatecznym rozstrzygnięciu protestu dokona zmiany treści SIWZ w zakresie uwzględnienia protestu w następujący sposób:

§ 13 ust. 2 wzoru umowy otrzyma brzmienie:

„Wykonawca może naliczyć Zamawiającemu odsetki ustawowe za opóźnienia w uregulowaniu należności za zrealizowanie zakresu objętego umową na zasadach wynikających z art. 481 KC.”

Ust. 8 rozdziału I SIWZ otrzyma brzmienie:

„Zamówienie należy wykonać w terminie do dnia 30 czerwca 2009r. Zamawiający udostępni pomieszczenia do montażu wyposażenia w okresie od 05 maja 2009 r. do 30.06.2009 r. W przypadku opóźnień w przekazaniu Wykonawcy pomieszczeń do montażu wyposażenia, termin zakończenia, o którym mowa wyżej, zostanie przesunięty o czas opóźnień.”

§ 1 ust. 4 wzoru umowy otrzyma brzmienie:

„Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmniejszenia zakresu rzeczowego, nie więcej jednak niż o 10% wartości umowy. W tym przypadku cena zostanie pomniejszona o wartość zakresu niewykonanego wynikającą z oferty.”

§ 2 ust. 1 wzoru umowy otrzyma brzmienie:

„Zamówienie należy wykonać w terminie do dnia 30 czerwca 2009 r. Zamawiający

udostępni pomieszczenia do montażu wyposażenia w okresie od 05 maja 2009 r. do 30.06.2009 r.”

§ 2 ust. 3 wzoru umowy otrzymuje brzmienie:

“W przypadku opóźnień w przekazaniu Wykonawcy pomieszczeń do montażu wyposażenia, termin zakończenia, o którym mowa w ust. 1, zostanie przesunięty o czas opóźnień.”

Jednocześnie zamawiający informuje, że od powyższego rozstrzygnięcia protestu wykonawcy przysługuje odwołanie zgodnie z art. 184 ustawy Prawo zamówień publicznych wnoszone bezpośrednio do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w Warszawie, Al. J.Ch. Szucha 2/4, w terminie 10 dni od dnia doręczenia niniejszego pisma. Kopię treści odwołania Wykonawca przekazuje jednocześnie zamawiającemu.

Niniejsze pismo przesyłamy Państwu w dniu dzisiejszym faxem oraz pocztą. Działając w oparciu o art. 27 ust. 2 PZP prosimy o potwierdzenie otrzymania niniejszego pisma (nr fax 023 692 52 77).

Wysłano
dnia 19.11.2009
zw. z p.o.
podpis


STAROSTA
inż. ANDRZEJ DOLECKI