

105 16/11/09

Otrębusy 13.11.2009



ZAKŁAD USŁUG WIELOBRANŻOWYCH
 Jolanta Generalczyk
 05-805 Otrębusy, ul. Wiejska 13
 tel. 758-57-92; 0-501868893
 NIP 534-101-68-03; Reg. 010489275

Protestujący:

Zakład Usług Wielobranżowych Jolanta Generalczyk

05-805 Otrębusy ul Wiejska 13

Zamawiający:

Gmina Milanówek
 ul. Kościuszki 45, 05-822 Milanówek
 reprezentowana przez Burmistrza Miasta Milanówka Jerzego Wysockiego.

PROTEST

Na podstawie art. 180 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t. jedn. Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655 z późn. zm), nazywanej niżej „ustawą Pzp” Zakład Usług Wielobranżowych Jolanta Generalczyk zwany dalej „Protestującym”, wnosi protest dotyczący czynności dokonanych przez Gminę Milanówek reprezentowaną przez Burmistrza Miasta Milanówka Jerzego Wysockiego, zwany dalej „Zamawiającym” w przetargu nieograniczonym na „Utrzymanie czystości i porządku na terenie miasta Milanówka w sezonie 2009/2010” dalej zwanym „Postępowaniem”.

Zamawiający dokonał w przedmiotowym postępowaniu czynności publikacji ogłoszenia o zamówieniu w BZP Numer ogłoszenia: 203073 - 2009; data zamieszczenia: 09.11.2009., SIWZ w przedmiotowym postępowaniu została zamieszczona na stronie internetowej Zamawiającego w dniu 10.11.2009 r.

Uwzględniając dyspozycję art. 180 ust 3 pkt 1 Pzp, niniejszy protest należy uznać za wniesiony z zachowaniem ustawowego terminu.

Czynnościom Zamawiającego zarzucamy naruszenie ustawy Pzp w zakresie opisu przedmiotu zamówienia naruszającego zasady udzielania zamówień publicznych oraz sformułowanie umowy będącej integralnym elementem składowym SIWZ w sposób naruszający dyspozycję art 5 KC w zw. z art 14 Pzp.

Protestujący ma interes prawny w tym aby protest został rozstrzygnięty poprzez dokonanie modyfikacji SIWZ, bowiem SIWZ w aktualnym brzmieniu uniemożliwia Protestującemu ubieganie się o udzielenie przedmiotowego zamówienia. Modyfikacja SIWZ zgodnie z żądaniem określonym w proteście umożliwi Protestującemu złożenie oferty i uzyskanie przedmiotowego zamówienia.

Protestujący zarzuca Zamawiającemu naruszenie następujących przepisów ustawy Pzp:

art. 7 ust 1, 29 ust 1 Pzp, 5 Kodeksu cywilnego w zw. z art. 14 Pzp oraz inne wynikające z uzasadnienia niniejszego protestu

Protestujący wnosi o:

- usunięcie niżej wymienionych naruszeń i dokonania przez Zamawiającego w trybie art 38 ust 4 Pzp zmiany postanowień SIWZ zgodnie z uzasadnieniem

UZASADNIENIE

Zgodnie z dyspozycją art. 29 ust 1 opis przedmiotu zamówienia musi spełniać min. wymóg aby był wyczerpujący tj. pełny, kompletny, spójny.

1. Pkt 3 SIWZ - Opis przedmiotu zamówienia:

Przedmiotem zamówienia jest utrzymanie w ciągłej czystości dróg gminnych, przyległych do nich ogólnodostępnych terenów publicznych położonych na terenie miasta Milanówka.

Zakres prac obejmuje m in

utrzymanie w czystości i drożności wpustów ulicznych.

Zamawiający po pierwsze nie określił ich ilości – co uniemożliwia wycenę oferty w tym zakresie po drugie zaś nie określił na czym polega utrzymanie drożności tych wpustów, Protestujący podnosi, iż czynności takie należą do obowiązków wyspecjalizowanych miejskich podmiotów wodociągowych, chyba że zakres czynności wykonawców w tym zakresie Zamawiający określa w inny sposób.

2. Zamawiający wielokrotnie podkreśla iż, - tak np. s 4 SIWZ - *Wynagrodzenie za wykonanie przedmiotu umowy będzie wynagrodzeniem ryczałtowym.*

Jednocześnie jednak wskazuje, iż

Zamawiający podał szacunkowe długości dróg, które mogą ulec zwiększeniu w chwili powstania

nowych pasów drogowych. Wzrost do 10% ogólnej długości nowopowstałych, modernizowanych ciągów jezdnych i pieszych oraz przesunięcie w klasyfikacji dróg do wyższej kategorii, nie stanowi zmian rzeczowego zamówienia i nie wpływa na cenę jego realizacji.

Długość dróg w mieście Milanówku wynosi 111 km.

W jaki sposób Zamawiający zamierza rozliczać np. zwiększenie długości ciągów jezdnych przekraczających podane 10 %?

Zamawiający wskazuje w SIWZ, iż realizacja przedmiotu zamówienia będzie wykonywana do czasu obowiązywania umowy lub do wykorzystania środków finansowych przeznaczonych na to zamówienie.

Powyższe sformułowanie nie koresponduje z zadeklarowanym rozliczeniem ryczałtowym w okresach rozliczeniowych miesięcznych o stałej podanej w ofercie przez wykonawcę kwocie.

3. W zakresie terminu wykonania zamówienia – pkt 4 s. 4 SIWZ – Zamawiający z jednej strony wyraźnie wskazuje na okres zimowego utrzymania miasta –

zimowe utrzymanie dróg w gminie w okresie od 1 grudnia 2009 r. do 31 marca 2010 r.,

Z drugiej strony Zamawiający wskazuje w Załączniku nr 1 do SIWZ - SPECYFIKACJA TECHNICZNA ST - Utrzymanie czystości i porządku na terenie miasta Milanówka w sezonie 2009/2010

.5.2.15 w przypadku nie występowania opadów atmosferycznych śniegu (brak pokrywy śnieżnej) należy utrzymywać porządek i czystość dróg wg parametrów oczyszczania dróg, ulic i skwerów na terenie miasta obowiązujących w okresie letnim."

Powyższe postanowienia SIWZ są niespójne, z jednej strony Zamawiający określa w sposób sztywny termin świadczenia usług w trybie zimowym z drugiej strony uzależnia sposób realizacji świadczeń w tym samym okresie od faktu występowania opadów śniegu (dodatkowo co z pozostałymi zjawiskami zimowymi typu szron, zlodowacenie itd. w jaki sposób następować będzie realizacja świadczeń wykonawcy w tym czasie?

W Pkt 4 SIWZ Zamawiający wskazuje na codzienną obsługę koszy ulicznych ustawionych na terenie miasta w okresie od 1 grudnia 2009 r. do 30 listopada 2010 r.,

Z drugiej strony zgodnie z ST - 7.1.1 *W ramach usuwania odpadów komunalnych z koszy ulicznych należy ująć codzienną (oprócz niedziel i świąt) obsługę koszy ulicznych poprzez ich opróżnianie, wymianę wkładów foliowych (na koszt Wykonawcy), wywóz odpadów na składowisko odpadów.*

Powyższe określenie terminów realizacji usługi ma istotne znaczenie dla wyceny usług.

4. Zamawiający formułując w pkt 5 SIWZ - Warunki udziału w postępowaniu oraz opis sposobu dokonywania oceny spełniania tych warunków, wskazując, iż o zamówienie mogą ubiegać się wykonawcy, którzy

2. *Posiadają uprawnienia do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli*

ustawy nakładają taki obowiązek posiadania takich uprawnień:

- a) Zezwolenie na usuwanie i unieszkodliwianie odpadów komunalnych,
- b) Zezwolenie na transport odpadów,
- c) Zezwolenie na prowadzenie działalności w zakresie zbierania i transportu odpadów komunalnych

Podczas gdy przykładowo w odniesieniu do Protestującego,

Po pierwsze nie zachodzi obowiązek złożenia dokumentu z lit a) bowiem nie prowadzi w ramach działalności ani w związku z przedmiotowym zamówieniem ani usuwania ani unieszkodliwiania odpadów komunalnych

Po drugie posiada wymagany istotnie dla realizacji zamówienia dokument z lit b)

Po trzecie, dokument wymieniony pod lit c) dot. wyłącznie umów zawieranych w zakresie zbierania i transportu odpadów od odbiorców indywidualnych co nie jest objęte zakresem przedmiotowego postępowania.

Wskazać należy, iż zgodnie z art. 25 ust 1 Pzp Zamawiający uprawniony jest do żądania od wykonawców w postępowaniu wyłącznie dokumentów niezbędnych do przeprowadzenia postępowania. Dokumenty wymienione pod lit a) i c) są jak wykazano powyżej, zbędne z punktu widzenia realizacji przedmiotu niniejszego zamówienia.

Wnosimy o usunięcie pkt z lit a) oraz c) jako zbędnych dla realizacji zamówienia.

5. Zamawiający wskazuje – s. 4/5 SIWZ „iż wykonawca winien złożyć wraz z ofertą - polisę, a w przypadku jej braku inny dokument ubezpieczenia deliktowego potwierdzający, że Wykonawca jest ubezpieczony od odpowiedzialności cywilnej w zakresie prowadzonej działalności ważną/y na dzień składania ofert, obejmującą cały okres realizacji zamówienia na kwotę nie mniejszą niż 100 000,00 zł., z możliwością przedłużenia.

Z oczywistych względów niemożliwe jest złożenie wraz z ofertą takiego dokumentu dot. całego okresu realizacji zamówienia już w dniu składania oferty – okresowość składek, rozumiemy, iż wystarczającym będzie złożenie takiego dokumentu aktualnego na dzień składania oferty z obowiązkiem jego aktualizacji w trakcie realizacji zamówienia.

6. W zakresie pkt 7. Informacje dotyczące Podwykonawców

Wszystkie postanowienia tego punktu są nieadekwatne do przedmiotu zamówienia. Dotyczą regulacji kodeksowej (art. 647 (1) KC) w zakresie solidarnej odpowiedzialności inwestora i generalnego wykonawcy wobec podwykonawców i dotyczą kodeksowo wyłącznie nazwanej umowy o roboty budowlane. Nie mają one zastosowania do udziału podwykonawców w realizacji zamówienia w sytuacji gdy jego przedmiotem jest wykonanie usług jak w przedmiotowym przypadku.

7. Zgodnie z pkt. 15. Informacja o zamówieniach dodatkowych i zamówieniach uzupełniających:

Zamawiający wskazuje, iż

na podstawie art. 67 Ustawy - Prawo Zamówień Publicznych Zamawiający zastrzega sobie prawo do udzielania zamówień dodatkowych Wykonawcy w zakresie niezbędnych dla prawidłowego wykonania zamówienia, których konieczność wykonania zostanie uzgodniona pomiędzy Zamawiającym, a Wykonawcą w trakcie realizacji zamówienia. Ceny jednostkowe

robót podstawowych, przedstawione przez Wykonawcę w kosztorysie ofertowym będą miały zastosowanie do ewentualnych robót dodatkowych, których konieczność wykonania zostanie uzgodniona.

Zamawiający po pierwsze nie wymaga podania cen jednostkowych co czyni taki zapis niemożliwym do realizacji – cena jest ceną ryczałtową, po drugie zaś rozliczenie robót dodatkowych jest wykonywane po zastosowaniu art. 67 ust 1 pkt 5 Pzp – w trybie zamówienia z wolnej ręki po negocjacjach z wybranym wykonawcą.

8. Zamawiający w pkt 18 SIWZ – Opis sposobu obliczania ceny wskazuje:

Wykonawca w oferowanej cenie zamówienia uwzględni wszystkie poniesione koszty realizacji niezbędne do właściwego wykonania usługi:

- koszty bezpośrednie (robocizny, materiałów i pracy sprzętu),
- koszty robót pomocniczych związanych z zamówieniem oraz
- koszty pośrednie ponoszone przez Wykonawcę oraz wykonania innych prac wymaganych technologią z uwzględnieniem ewentualnego ryzyka wynikającego z okoliczności, których nie można było uwzględnić w chwili zawarcia umowy.

Po pierwsze formularz cenowy nie wskazuje rozbitcia ceny na składniki jak wyżej, po drugie zaś zaznaczony pkt. składowych wyceny jest niezrozumiały.

9. Zamawiający przywołuje – s. 18 SIWZ nieobowiązujące już procedury poprawiania omyłek w ofertach - vide art. 88 skreślony z dniem wejścia w życie ostatniej nowelizacji ustawy Pzp – 24 października ubiegłego roku.

10. W zakresie Załącznik nr 1 do SIWZ

– s. 2 Zamawiający wskazuje na posypywanie nawierzchni jezdni mieszanką – najprawdopodobniej piasek/sól – dla wyceny konieczne jest podanie wymaganych proporcji poszczególnych komponentów mieszanki, w sposób oczywisty ma to wpływ na cenę oferty.

- s. 3 pkt. 5.2.5 oczyszczanie w przypadku utrzymania zimowego dokonywane jest z zachowaniem reżimów czasowych zatem wykonawca nie ma wpływu na czas realizacji zamówienia.

- s. 3 pkt 5.2.6 – odśnieżanie interwencyjne – Zamawiający nie definiuje tej usługi i specyfiki jej wykonania

s. 3 pkt 5.2.15 Zamawiający oczekuje standardu realizacji usług letniego w okresie zimowym, dodatkowo tylko w przypadku braku śniegu – a co w przypadku innych zjawisk zimowych? Dodatkowo jak oceniać taki stan?

s. 3/4 – pkt 5.3.4. oraz 5.3.5. jaka jest różnica (oprócz czasowej) pomiędzy specyfiką obydwu usług

s. 4. pkt 5.3.7. w jaki sposób należy monitorować i w jakim trybie zawiadamiać Zamawiającego?

s.4 pkt. 5.3.11 w jakim celu pozimowe oczyszczenie jezdni w sytuacji gdy w okresie zimowym np. w sytuacji braku pokrywy śnieżnej standard utrzymania jest letni?

s. 5. pkt. 6.1.12 6.1.12 *W okresie jesiennym wygrabianie liści z trawników i innych terenów zielonych wskazanych przez Zamawiającego oraz ich jednoczesny, bieżący wywóz. – punkt niejasny w odniesieniu do zakresu świadczeń wykonawcy niezbędnych do wyceny oferty.*

s. 5 pkt. 6.2.2. usuwanie ogłoszeń - w jakim ma następować terminie i czy wg polecenia Zamawiającego.

s. 5 pkt 7.1.1. Zamawiający wskazuje na 248 koszty Flik aktualnie eksploatowanych natomiast dalszy opis przedmiotu zamówienia wskazuje na 237 koszty - element konieczny do wyceny

s. 6. pkt 8.1.1 *Sprzątanie terenów ogólnodostępnych w granicach miasta Milanówka. Szacunkowa ilość zbieranych odpadów nie przekroczy 250m³ w roku.*

Jak mają się powyższe zapisy do obowiązku sprzątania takich odpadów na polecenie Zamawiającego bez limitów - bardzo istotny element kalkulacji ceny oferty.

s. 8 pkt. 12.2 wskazuje na „działania zapobiegawcze” jakie to czynności?

s. 9 pkt 13.5 wskazuje na możliwość zmiany do 5% podczas gdy w SIWZ określa się tą skalę na 10 %, jaka jest skala zmian - element ważny dla kalkulacji ceny oferty.

s. 9 .pkt. 13.6. *Zwiększenie ilości prac nie uprawnia Wykonawcy do dodatkowego wynagrodzenia.*

Jakiego zakresu prac dotyczy ten zapis? Element istotny dla wyceny oferty.

W zakresie wzoru umowy § 3 ust 6 umowy - odnosi się do § 2 ust 7 podczas gdy punkt ten nie określa ilości koniecznych do wyceny - w SIWZ wskazuje się na 250m³

§ 3 ust 8 i 9 wycena robót dodatkowych nie może być dokonana we wskazany sposób - brak cen jednostkowych w ofertach.

§ 5 ust 2 lit g) obliuguje Wykonawcę do zgłoszenia robót m in zamiennych - jakic to roboty?

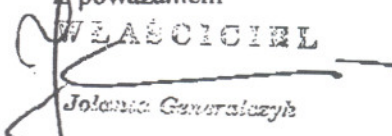
2) Protestujący podnosi także rażącą i nieuzasadnioną dysproporcję pozycji stron przedmiotowej umowy.

Protestujący wskazuje w szczególności, iż określone przez Zamawiającego w SIWZ kary umowne mają znamiona rażąco wygórowanych, nieadekwatnych do wartości przedmiotu zamówienia.

W ocenie Protestującego powyższa wysokość kar ma charakter naruszający zasadę wyrażoną w art. 5 KC w zw. 14 Pzp i jako stanowiąca nadużycie prawa podmiotowego przez Zamawiającego nie korzysta z ochrony prawnej. Tym samym Protestujący wnosi o obniżenie wysokości kar umownych w umowie do akceptowalnego na rynku usług poziomu i odniesienie ich do świadczenia ryczałtowego miesięcznego nie zaś wynagrodzenia za cały okres realizacji umowy.

Mając powyższe na względzie powyższe, Protestujący wnosi jak na wstępie.

ZAKŁAD USŁUG WIELOBRANŻOWYCH
Jolanta Generałczyk
05-805 Otrębusy, ul. Wiejska 13
tel. 758-57-92; 0-501868893
NIP 534-101-68-03; Reg. 010488275

Z poważaniem
WŁAŚCICIEL

Jolanta Generałczyk

Otrzymuje:

1 x Adresat

1 x a/a

Załączniki.:

Odpis z Ewidencji działalności gospodarczej

 **WŁAŚCICIEL**
Jolanta Generalczyk

ZAKŁAD USŁUG WIELOBRANŻOWYCH
Jolanta Generalczyk
05-805 Ousbczaj, ul. Wiejska 13
tel. 758-57-92; 0-501868893
NIP 534-191-33-02; REG. O:0489275