

Gminny Zakład Komunikacyjny
w Rędzinach
42-240 Rudniki
ul. Dworcowa 8

Rudniki 19 listopad 2009 r.

L.dz. 405/09

Zamawiający:

Gminny Zakład Komunikacyjny
w Rędzinach
ul. Dworcowa 8
42 – 240 Rudniki

Wnoszący protest:

Fabryka Autobusów Solbus sp. z o.o.
ul. Powstańców 7
86 – 050 Solec Kujawski

**Uczestnik postępowania toczącego się
w wyniku wniesienia protestu:**

Solaris Bus & Coach S.A.
ul. Obornicka 46, Bolechowo – Osiedle
62 – 005 Owińska

ROZSTRZYGNIĘCIE PROTESTU

Gminny Zakład Komunikacji w Rędzinach zgodnie z art. 183 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2007 Nr 223, poz. 1655 z p. zm.) – zwanej dalej ustawą, przekazuje Protestującemu oraz Wykonawcy, który przystąpił do postępowania toczącego się w wyniku wniesienia protestu rozstrzygnięcie protestu z dnia 12.11.2009 dotyczącego postanowień specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej: siwz) w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na zakup autobusów niskopodłogowych dla Gminnego Zakładu Komunikacyjnego w Rędzinach prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego, wraz z uzasadnieniem oraz pouczeniem o sposobie i terminie wniesienia odwołania.

Po rozpoznaniu protestu Zamawiający, na podstawie art. 180 ust. 7 ustawy odrzuca protest z uwagi na wniesienie protestu po terminie.



UZASADNIENIE

Zamawiający w niniejszym postępowaniu zamieścił siwz na swojej stronie internetowej w dniu publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej, tj. w dniu 29.10.2009r.

Zgodnie z art. 180 ust. 2 ustawy protest wnosi się w terminie 10 dni od dnia w którym powzięto lub przy zachowaniu należytej staranności można było powziąć wiadomość o okolicznościach stanowiących podstawę jego wniesienia. Zgodnie zaś z art. 180 ust. 3 pkt. 2 ustawy, protest na postanowienia siwz wnosi się w terminie 14 dni od dnia publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej lub zamieszczenia specyfikacji istotnych warunków zamówienia na stronie internetowej.

Protestujący w treści protestu wskazuje (pogrubionym drukiem) iż składa protest na „czynności podjęte przez zamawiającego”, tj. sporządzenie specyfikacji istotnych warunków zamówienia w sposób naruszający uczciwą konkurencję. W dalszej części protestu kwestionuje zaś postanowienia siwz, w szczególności pkt. 16 siwz.

Protest wpłynął do Zamawiającego w dniu 16.11.2009 o godzinie 12.15, przesłany za pomocą poczty kurierskiej. Od dnia publikacji siwz na stronie internetowej Zamawiającego upłynęło zatem 18 dni, tak więc oczywistym jest, że Protestujący nie dochował wskazanego powyżej terminu ustawowego, i to bez względu czy uznać jak wskazuje Protestujący, iż przedmiotem protestu jest czynność Zamawiającego – nieprawidłowe sporządzenie siwz (wówczas obowiązywałby termin dziesięciodniowy), czy też jak wynika z treści protestu, uznać że przedmiotem protestu są postanowienia siwz, co wskazywałoby na termin czternastodniowy.

Należy wyjaśnić, że Zamawiający otrzymał od Protestującego protest także w dniu 12.11.2009, jednakże został on przesłany faksem, co powoduje, że Zamawiający nie może w ogóle rozpatrzyć go merytorycznie mimo jego otrzymania, z uwagi na niezachowanie przewidzianej przepisami siwz formy pisemnej. Zamawiający bowiem w ust. 14 siwz wskazał jednoznacznie (nie było to przedmiotem protestów żadnego z wykonawców), że wprowadza pisemną formę porozumiewania się Zamawiającego z Wykonawcami, oraz przekazywania oświadczeń i dokumentów. Zastrzeżenie Zamawiającego wynika wprost z art. 27 ustawy, którego treść (wymienia się jako alternatywne i samodzielne formy komunikacji: „pisemnie, faksem lub drogą elektroniczną”) oraz wynikające z niego orzecznictwo i komentarze dobitnie wskazują, że protest wniesiony w formie faksu nie jest tożsamy z formą pisemną, a co za tym idzie nie spełnia wymogów przewidzianych przez Zamawiającego w siwz.

W wyroku Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 2008.10.08 (sygn.: KIO/UZP 1015/08) czytamy:

„W przypadku zastrzeżenia określonej formy (pisemnej), niekwestionowanej przez wykonawców, nie można za dochowanie terminu uznać wniesienia dokumentu w innej formie (faksem).”



Podobnie jasny pogląd na sprawę wyraża wyrok Zespołu Arbitrów z dnia 16 listopada 2006 r. (sygn: UZP/ZO/0-2786/06):

„Wniesienie protestu faksem - w sytuacji, gdy Zamawiający zastrzegł formę pisemną - nie czyni zadość wymaganiom ustawy - Prawo zamówień publicznych co do formy pisemnej i nie może być uznane za skuteczne wniesienie tego środka ochrony prawnej. Złożenie protestu faksem - nawet z zachowaniem terminu ustawowego - nie może być uznane za złożenie w terminie pisemnego protestu. Protest złożony faksem nie zachowuje bowiem formy i terminu nawet w sytuacji potwierdzenia faksu pismem i to niezwłocznie.”

W świetle powyższej opisanego stanu faktycznego, uznać należy że wniesienie protestu nastąpiło po przewidzianym przepisami ustawy terminie, a zatem zgodnie z art. 180 ust. 7 ustawy protest podlega odrzuceniu.

Pouczenie o sposobie i terminie wniesienia odwołania:

1. Zgodnie z art. 184 ust. 1 ustawy od rozstrzygnięcia niniejszego protestu przysługuje odwołanie.
2. Odwołanie wnosi się do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w terminie 10 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia protestu lub upływu terminu rozstrzygnięcia protestu jednocześnie przekazując kopie treści odwołania Zamawiającemu. Złożenie odwołania w placówce pocztowej operatora publicznego jest równoznaczne z jego wniesieniem do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych.
3. Odwołanie podlega rozpoznaniu, jeżeli uiszczono wpis. Wpis uiszcza się najpóźniej w dniu wniesienia odwołania, a dowód jego uiszczenia dołącza się do odwołania.
4. Jeżeli wpis nie został uiszczony Prezes Urzędu Zamówień Publicznych zwraca odwołanie.

GMINNY ZAKŁAD
KOMUNIKACYJNY W REDZINACH
42-240 RUDNIKI
ul. Dworcowa Nr 8
Tel. 327-95-88 IDS 150012857

Z poważaniem

KIEROWNIK
Gminnego Zakładu Komunikacyjnego
w Redzinach
mgr inż. Andrzej Rzeszot