

INFORMACJA O WNIESIENIU PROTESTU

dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na:
„Wykonywanie bankowej obsługi budżetu Miasta Kalisza”

Na podstawie art. 181 ust. 3 ustawy - Prawo zamówień publicznych (zwanej dalej „ustawą”) w imieniu Miasta Kalisza (Zamawiającego) informuję, że w przedmiotowym postępowaniu w dniu 26 sierpnia 2009 roku został wniesiony protest, którego kopia stanowi załącznik do niniejszego pisma.

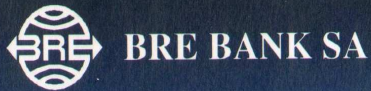
W związku z powyższym wzywam wykonawców, którzy mają interes prawny w tym, aby protest został rozstrzygnięty na korzyść Protestującego lub Zamawiającego, aby do upływu terminu, o którym mowa w art. 181 ust. 4 ustawy przystąpili do postępowania toczącego się w wyniku wniesienia ww. protestu.

PREZYDENT

Miasta Kalisza

/---/

dr inż. Janusz Pęcherz



Warszawa, dnia 24 sierpnia 2009r.

Zamawiający:

Urząd Miasta Kalisz
Główny Rynek 20
62 – 800 Kalisz



Wykonawca – Protestujący

BRE Bank SA
ul. Senatorska 18
00 – 950 Warszawa

dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na „Wykonywanie bankowej obsługi budżetu Miasta Kalisza” (nr ogłoszenia w BZP 136073 – 2009, z dnia 19.08.2009r.);

PROTEST WYKONAWCY

BRE Bank SA, działając na podstawie przepisów art. 179 ust. 1 oraz art. 180 ust. 1 Ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku - Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. Nr 19 poz. 177) („Ustawa”), wnosi protest wobec treści ogłoszenia oraz wobec postanowień Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia ogłoszonych w BZP pod numerem 136073 – 2009 („SIWZ”), zarzucając Zamawiającemu naruszenie przepisów art.7 ust 1 i art.22 ust. 2 Ustawy.

BRE Bank SA, ul. Senatorska 18, 00-950 Warszawa
tel. (022) 829 00 00, fax (022) 829 00 33
www.brebank.pl, e-mail: biuro@brebank.pl

Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy
XII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego,
nr rejestru przedsiębiorców KRS 0000025237
NIP: 526-021-50-88



BRE BANK SA

Postanowienia Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia - pkt 9.1.2 a) - naruszają przepisy Ustawy poprzez określenie wymagań utrudniających uczciwą konkurencję tj. wymogu wykazania, że Wykonawca w ciągu trzech lat przed dniem wszczęcia przedmiotowego postępowania, a jeżeli okres prowadzenia działalności jest krótszy – w tym okresie, wykonywał lub przynajmniej przez 12 miesięcy wykonuje minimum jedną usługę polegającą na bankowej obsłudze budżetu jednej jednostki samorządu terytorialnego, której osiągnięte dochody budżetowe w jednym roku wyniosły nie mniej niż 300.000.000,00 zł.

Protestujący zarzuca Zamawiającemu:

naruszenie przepisów art. 7 ust. 1 oraz art. 22 ust. 2 Ustawy w zakresie określenia warunków udziału w postępowaniu w sposób naruszający zasadę uczciwej konkurencji oraz zasadę równego traktowania wykonawców.

W związku z powyższym Protestujący wnosi o:

dokonanie zmian w treści ogłoszenia o zamówieniu oraz w treści SIWZ poprzez usunięcie wymogu wobec wykonawcy wcześniejszej obsługi budżetu jednostki samorządu terytorialnego.

UZASADNIENIE

Protestujący po zapoznaniu się w dniu 19 sierpnia 2009 r. z treścią ogłoszenia o zamówieniu i treścią SIWZ Urzędu Miasta Kalisz stwierdza, że czynności sporządzenia przez Zamawiającego ogłoszenia o zamówieniu opublikowanego w BZP oraz sformułowania SIWZ jest niezgodna z Ustawą, tj. przepisami art. 7 ust. 1 oraz art. 22 ust. 2 Ustawy, przez co doszło do naruszenia zasady uczciwej konkurencji oraz zasady równego traktowania wykonawców.

Ustawodawca w art.22 ust. 1 Ustawy określił warunki, jakie powinien spełnić wykonawca ubiegający się o udzielenie zamówienia.

BRE Bank SA, ul. Senatorska 18, 00-950 Warszawa
tel. (022) 829 00 00, fax (022) 829 00 33
www.brebank.pl, e-mail: biuro@brebank.pl

Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy
XII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego,
nr rejestru przedsiębiorców KRS 0000025237
NIP: 526-021-50-88

Według stanu na dzień 01.01.2009 r. kapitał zakładowy BRE Banku SA (w całości wpłacony) wynosi 118.763.528 złotych. W związku z realizacją warunkowego podwyższenia kapitału zakładowego, na podstawie uchwały XXI WZ z dnia 16 marca 2008 r., oraz uchwały XVI NWZ z dnia 27 października 2008 r., może ulec podwyższeniu do kwoty 123.763.528 zł. Akcje w podwyższonym kapitale zakładowym BRE Banku SA będą w całości opłacone.



BRE BANK SA

Do udziału w postępowaniu powinien być dopuszczony każdy wykonawca zdolny do wykonania zamówienia. Warunki przedstawione przez zamawiającego nie mogą w żadnym wypadku dyskryminować któregokolwiek z wykonawców, w szczególności nie mogą eliminować z ubiegania się o uzyskanie zamówienia wykonawców, którzy są w stanie wykonać zamówienie.

Tymczasem Zamawiający sprecyzował swoje oczekiwania wobec wykonawców, poprzez zamieszczenie w pkt III.2) ogłoszenia i w pkt 9.1.2 a) SIWZ, wymogu wykazania wykonywania minimum jednej usługi polegającej na bankowej obsłudze budżetu jednostki samorządu terytorialnego, której osiągnięte dochody budżetowe w jednym roku wyniosły nie mniej niż 300.000.000,00 złotych.

Przywołane powyżej postanowienia ogłoszenia o zamówieniu i SIWZ automatycznie wykluczającego podmioty spełniające warunki Ustawy, ale nie wykonujące uprzednio obsługi jednostek samorządu terytorialnego. Z postępowania zostali wyeliminowani wykonawcy (banki), którzy w wyniku postępowań w trybie Ustawy obsługiwali podmioty gospodarcze o znacznych dochodach i o bardziej skomplikowanym modelu organizacyjnym i budżetowym niż jednostki samorządu terytorialnego, dysponujący jednocześnie zasobami ludzkimi posiadającymi doświadczenie we współpracy z jednostkami sektora publicznego.

Zamawiający zastosował niedozwolone, subiektywne warunki wstępne w przetargu, który sam określił, jako nieograniczony. Zgodnie z przepisem art. 7 ust. 1. „Zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.” Sąd Najwyższy w uchwale z 18 września 2002 r. III CZP 52/2002 (OSNC 2003/6 poz. 79), odnoszącej się do obowiązującej wówczas ustawy, ale w tej części nadal aktualnej, stwierdził, że: „Z przepisów tych wynikają dwie podstawowe zasady prawa zamówień publicznych: zasada równości (konkurencyjności) i zasada uczciwej konkurencji. Zdecydowanym celem powyższych regulacji jest wyeliminowanie z postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jakichkolwiek elementów, które

BRE Bank SA, ul. Senatorska 18, 00-950 Warszawa
tel. (022) 829 00 00, fax (022) 829 00 33
www.brebank.pl, e-mail: biuro@brebank.pl

Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy
XII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego,
nr rejestru przedsiębiorców KRS 0000025237
NIP: 526-021-50-88

Według stanu na dzień 01.01.2009 r. kapitał zakładowy BRE Banku SA (w całości wpłacony) wynosi 118.763.528 złotych. W związku z realizacją warunkowego podwyższenia kapitału zakładowego, na podstawie uchwały XXI WZ z dnia 16 marca 2008 r., oraz uchwały XVI NWZ z dnia 27 października 2008 r., może ulec podwyższeniu do kwoty 123.763.528 zł. Akcje w podwyższonym kapitale zakładowym BRE Banku SA będą w całości opłacone.



BRE BANK SA

miałyby charakter dyskryminacyjny. Można uznać, iż postępowanie ma charakter dyskryminacyjny wówczas, gdy prowadzi do wyłączenia określonej kategorii potencjalnych dostawców lub wykonawców bez uzasadnionej przyczyny."

Zamawiający naruszył także regulację art. 22 ust. 2 Ustawy, który stanowi, iż „Zamawiający nie może określać warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję”.

Zamawiający na podstawie powołanego powyżej przepisu ma prawo żądać od wykonawców określonych kwalifikacji, ale nie może jednocześnie narzucać wymogów powodujących ograniczenie dostępu do udziału w przetargu jednostkom, które z samej podstawy ich funkcjonowania są przygotowane wykonania zamówienia (w tym przypadku Bank).

Opis spełniania warunków oraz kryteria spełniania warunków powinny być sformułowane w sposób obiektywny, podyktowany np. zakresem czy też zaawansowaniem technologicznym zamówienia, którego realizacja wymaga od wykonawcy posiadania odpowiedniego doświadczenia, wiedzy, czy też potencjału ekonomicznego, technicznego lub finansowego. Określone przez zamawiającego kryteria powinny zatem być odpowiednie do specyfiki zamówienia i nie mogą prowadzić do naruszenia zasad określonych w ustawie o zamówieniach publicznych, m.in. zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania (art. 7, 22 ust. 2 ustawy).

Nadto podkreślić należy, iż przepis art. 93 ust. 1 pkt 7 Ustawy nakłada na zamawiającego obowiązek unieważnienia postępowania w sytuacji, gdy postępowanie obarczone jest wadą uniemożliwiającą zawarcie ważnej umowy w sprawie zamówienia publicznego. Z treścią tego przepisu koresponduje art. 146 ust. 1 Ustawy zawierający wyliczenie przypadków naruszeń postępowania skutkujących nieważnością umowy. Wśród takich przypadków jest opisana art. 146 ust. 1 pkt. 6 Ustawy sytuacja, kiedy w postępowaniu o zamówienie publiczne doszło do naruszenia przepisów określonych w Ustawie, a następnie naruszenie to miało wpływ na wynik postępowania, oraz sytuacja określona art. 146 ust. 1 pkt. 5 Ustawy, który odwołuje się do dokonania wyboru oferty z rażącym naruszeniem Ustawy.

BRE Bank SA, ul. Senatorska 18, 00-950 Warszawa
tel. (022) 829 00 00, fax (022) 829 00 33
www.brebank.pl, e-mail: biuro@brebank.pl

Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy
XII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego,
nr rejestru przedsiębiorców KRS 0000025237
NIP: 526-021-50-88

Według stanu na dzień 01.01.2009 r. kapitał zakładowy BRE Banku SA (w całości wpłacony) wynosi 118.763.528 złotych. W związku z realizacją warunkowego podwyższenia kapitału zakładowego, na podstawie uchwały XXI WZ z dnia 16 marca 2008 r., oraz uchwały XVI NNW z dnia 27 października 2008 r., może ulec podwyższeniu do kwoty 123.763.528 zł. Akcje w podwyższonym kapitale zakładowym BRE Banku SA będą w całości opłacone.



BRE BANK SA

Protestujący ma interes prawny we wniesieniu protestu, ponieważ - gdyby Zamawiający nie naruszył wyżej wskazanych przepisów Ustawy, Protestujący mógłby ubiegać się o udzielenie zamówienia publicznego, a jego oferta mogłaby zostać wybrana, jako najkorzystniejsza.

Z uwagi na powyższe niniejszy protest zasługuje na uwzględnienie.

CZŁONEK ZARZĄDU
BRE BANK SA

Przemysław Gdański

PROKURENT

Marek Krzysztof Lukowski
A-2003

BRE Bank SA, ul. Senatorska 18, 00-950 Warszawa
tel. (022) 829 00 00, fax (022) 829 00 33
www.brebank.pl, e-mail: biuro@brebank.pl

Sąd Rejonowy dla m. st. Warszawy
XII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego,
nr rejestru przedsiębiorców KRS 0000025237
NIP: 526-021-50-88

Według stanu na dzień 01.01.2009 r. kapitał zakładowy BRE Banku SA (w całości wpłacony) wynosi 118.763.528 złotych. W związku z realizacją warunkowego podwyższenia kapitału zakładowego, na podstawie uchwały XXI WZ z dnia 16 marca 2008 r., oraz uchwały XVI NWZ z dnia 27 października 2008 r., może ulec podwyższeniu do kwoty 123.763.528 zł. Akcje w podwyższonym kapitale zakładowym BRE Banku SA będą w całości opłacone.