

Wałbrzych, dnia 22.09.2010r.

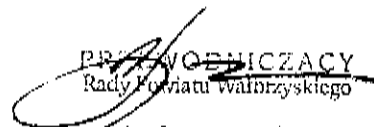
OBR/0055/16/10

Zarząd Powiatu
w/m

W załączeniu przekazuję wniosek nr 0053/16 podjęty na posiedzeniu Komisji Funkcjonowania Powiatu i Regulaminowej w dniu 22 września 2010 roku w sprawie przeprowadzenia przetargu nieograniczonego na zadanie: *Zimowe i letnie utrzymanie dróg na terenie Powiatu Wałbrzyskiego.*

W załączeniu kserokopia pisma od Pana Krzysztofa Kwiatkowskiego z dnia 20.09.2010 r.

Z poważaniem


PRACOWNICZACY
Rady Powiatu wałbrzyskiego
Andrzej Lipiński

otrymano 22.09.2010 P

**Wniosek Komisji
Funkcjonowania Powiatu i Regulaminowej
z dnia 22 września 2010 roku**

WNIOSEK 0053/16

W nawiązaniu do pisma Pana Krzysztofa Kwiatkowskiego z dnia 20 września 2010 roku Komisja wnioskuję do Zarządu Powiatu Wałbrzyskiego o zajęcie stanowiska w sprawie przeprowadzenia przetargu nieograniczonego na zadanie:

Zimowe i letnie utrzymanie dróg na terenie Powiatu Wałbrzyskiego.

Wniosek przegłosowano: 5 za, 0 wstrzymujących się, 0 przeciw (5 Radnych obecnych).

PRZEWODNICZĄCY KOMISJI
FUNKCJONOWANIA POWIATU
I REGULAMINOWEJ
22 9
Andrzej Złotnicki

**ZARZĄD POWIATU
w Wałbrzychu**

Wałbrzych, dnia 29.09.2010 r.

Z 0055-13/10

**Pan
Andrzej Zieliński
Przewodniczący Komisji Funkcjonowania
Powiatu i Regulaminowej**

Dotyczy: wniosku nr 0053/16 Komisji Funkcjonowania Powiatu i Regulaminowej z dnia 22 września 2010 r.

W związku z rozpoczęciem postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na zadanie pn. „Zimowe i letnie utrzymanie dróg powiatowych na terenie Powiatu Wałbrzyskiego” Zarządzeniem Starosty Wałbrzyskiego nr 98/2010 z dnia 3 września 2010 r. powołana została komisja przetargowa.

Komisja powołana została do przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego oraz oceny spełniania przez wykonawców warunków udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, a także zbadania i oceny ofert.

Poniżej zostało przedstawione szczegółowe odniesienie się do pisma Pana Krzysztofa Kwiatkowskiego z dnia 20.09.2010 r.

1. Pan Kwiatkowski twierdzi, że kilkadziesiąt razy słyszał od urzędników i władz Starostwa o ogromnych kosztach, notorycznym braku środków na prawidłową realizację zadań, a odpowiedź była zawsze ta sama – duże koszty. Powyższe twierdzenia należy traktować jako mijające się z prawdą. Wykonawcy świadczący usługi zimowego utrzymania dróg wykonywali je zgodnie z umową, w której określony został przez Zarząd Powiatu Wałbrzyskiego standard zimowego utrzymania i zasady prowadzenia akcji zimowej. W poprzednich sezonach zimowych Pan Kwiatkowski nie zgłaszał zastrzeżeń, zarówno w formie pisemnej, jak i ustnej, co do jakości świadczonych przez wykonawców usług i sposobu zimowego utrzymania dróg.

2. Nie wiadomo co miał na myśli Pan Kwiatkowski pisząc, że można znaleźć różne przetargi i warunki ale brak z Powiatu Wałbrzyskiego informacji o postępowaniach i wynikach. Zamawiający, tj. Powiat Wałbrzyski ma własną stronę internetową, na której, w zakładce „zamówienia publiczne” umieszczane są wszystkie aktualne postępowania i ich wyniki. Ponadto w ogłoszeniach o zamówieniu zamieszczanych w Biuletynie zamówień publicznych czy publikowanych w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej jest obowiązek podania adresu strony internetowej, na której jest dostępna specyfikacja istotnych warunków zamówienia.

Być może chodzi o to, że Pan Kwiatkowski nie mógł znaleźć przetargu na zimowe utrzymanie dróg, który zamawiający ogłaszał w 2008 r. (ostatnie postępowanie na zimowe utrzymanie). Jest oczywistym, że w 2010 r. wykonawcy nie znajdą SIWZ z postępowań z 2008 r., a mało tego nawet z początku 2010 r., gdyż zgodnie z art. 37 ust. 2 ustawy Pzp **Zamawiający udostępnia SIWZ na stronie internetowej od dnia zamieszczenia ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych albo publikacji w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej do upływu terminu składania ofert** (w tym przypadku termin upłynął w

Andrzej Zieliński
29.09.10r.

dniu 28.10.2008 r.). Nie oznacza to jednak, że wykonawca w takiej sytuacji pozbawiony zostaje wglądu w dokumenty z postępowania. Zgodnie z rozdziałem 5 ustawy Pzp o dokumentowaniu postępowań, zamawiający w trakcie prowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia ma obowiązek sporządzania pisemnego protokołu postępowania, a oferty, opinie biegłych, oświadczenia, zawiadomienia, wnioski, inne dokumenty i informacje składane przez zamawiającego i wykonawców oraz umowa w sprawie zamówienia publicznego stanowią załączniki do tegoż protokołu. Ponadto art. 96 ust. 3 mówi wprost, że **protokół wraz z załącznikami jest jawny**. Jednocześnie w ust. 5 został nałożony na Prezesa Rady Ministrów obowiązek określenia w drodze rozporządzenia m.in. sposobu oraz formy udostępniania zainteresowanym protokołu wraz z załącznikami, mając na względzie zapewnienie jawności postępowania o udzielenie zamówienia. Zgodnie z tym rozporządzeniem (Rozporządzenie Prezesa Rady Ministrów z dnia 16 października 2008 r. w sprawie protokołu postępowania o udzielanie zamówienia publicznego (Dz. U. z 2008 r. Nr 188, poz. 1154)) zamawiający udostępnia protokół lub załączniki do protokołu na wniosek. Protokół wraz z załącznikami, zgodnie z w/w rozporządzeniem, zamawiający zobowiązany jest udostępnić w swojej siedzibie. Jednocześnie zamawiający powinien zapewnić możliwość sporządzenia jego kopii oraz odpisów. Prawo to przysługuje każdemu, kto złoży taki wniosek o udostępnienie protokołu lub załączników do protokołu.

Jeżeli zamawiający otrzyma od wykonawcy wniosek o udostępnienie protokołu to jest zobowiązany udostępnić mu protokół wraz z załącznikami do wglądu w swojej siedzibie, przesłać kopię pocztą, faksem lub drogą elektroniczną w zależności od tego, jaka forma została wskazana we wniosku. Wnioskodawcą natomiast może być dowolna osoba lub podmiot zainteresowany przebiegiem postępowania oraz jego wynikami. Nie ma konieczności wykazywania interesu prawnego wnioskującego o udostępnienie protokołu lub załączników.

Z takiej możliwości skorzystało np. Przedsiębiorstwo Wielobranżowe „SŁAW-TOM” z Jedliny Zdrój, które wystąpiło z wnioskiem z dnia 04.03.2010 r. o możliwość wglądu w oferty.

Wobec powyższego „utrudnienie” o jakim pisze Pan Kwiatkowski wyniknęło tylko i wyłącznie z braku wiedzy i doświadczenia w uczestnictwie w postępowaniach o zamówienie publiczne prowadzonych na podstawie ustawy Prawo zamówień publicznych.

3. Pan Kwiatkowski porusza kwestię, że pierwszy raz w historii Powiat połączył zadanie zimowego utrzymania dróg z letnim utrzymaniem. Zarząd na posiedzenie w dniu 15 lipca 2010 roku zatwierdził zakres przedmiotu zamówienia, w którym połączono usługi zimowego i letniego utrzymania dróg powiatowych. .

Zgodnie ze stanowiskiem departamentu prawnego Urzędu Zamówień Publicznych określenie przedmiotu zamówienia jest nie tylko obowiązkiem, ale także uprawnieniem zamawiającego. Oznacza to, że obowiązek przestrzegania reguł opisywania przedmiotu zamówienia (...zamawiający opisuje przedmiot zamówienia za pomocą cech technicznych i jakościowych, z zachowaniem Polskich Norm...) nie stoi w sprzeczności z określeniem przedmiotu zamówienia w sposób, który w najwyższym stopniu uwzględni potrzeby zamawiającego oraz cel, jakiemu ma służyć przedmiot zamówienia. Zamawiający może tak opisać przedmiot zamówienia aby mu odpowiadał. Zamawiający jako dysponent zamawianych przez siebie usług, które finansuje ze swoich środków budżetowych ma prawo opisać przedmiot zamówienia biorąc pod uwagę swoje potrzeby czy uwarunkowania. Istotne jest aby opis przedmiotu zamówienia nie zakłócał uczciwej konkurencji. Wymogu takiego opisanie przedmiotu zamówienia aby nie utrudniał uczciwej konkurencji nie można utożsamiać z koniecznością istnienia zdolności do realizacji zamówienia przez wszystkie podmioty działające na rynku w danej branży. Jeżeli bowiem warunki stawiane przez zamawiającego (a wynikające z przedmiotu zamówienia) znajdują uzasadnienie w świetle celu jakiemu ma

służyć przedmiot zamówienia, to nie może być przyczyną ich ograniczenia fakt, że nie każda firma działająca na rynku może je spełnić.

Wobec powyższego zamawiający połączył usługę zimowego i letniego utrzymania dróg kierując się przede wszystkim bezpieczeństwem użytkowników dróg i koniecznością przestrzegania ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu porządku i czystości w gminach, która narzuca na zarządcę nieruchomości - w tym przypadku zarządcę drogi, obowiązek całorocznego utrzymania czystości dróg publicznych. Występujące w ostatnich latach anomalie pogodowe spowodowały konieczność prowadzenia akacji zimowej poza umownie przyjętym okresem zimowym oraz konieczność zamykania ulic w okresie bezśnieżnym.

Powiat Wałbrzyski nie jest wyjątkiem w takich działaniach, gdyż w większości przypadków w Polsce takie postępowania są ogłaszane, nie trzeba daleko szukać – wałbrzyski ZDiK.

4. Pan Kwiatkowski porusza kwestię braku możliwości uzyskania w tak krótkim czasie zezwoleń na transport i odbiór odpadów podając ich liczbę – 16 szt.

Zamawiający w SIWZ postawił warunek posiadania:

- zezwolenia na transport odpadów w myśl ustawy z dnia 27 kwietnia 2001 r. o odpadach oraz
- zezwolenia na odbiór odpadów komunalnych w myśl ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu porządku i czystości w gminach (dla zadania nr 1 z gminy Stare Bogaczowice, Czarny Bór, Mieroszów, Boguszów-Gorce; dla zadania nr 2 z gminy Walim, Głuszyca, Mieroszów, Jedlina Zdrój, Wałbrzych; dla zadania nr 3 z gminy Wałbrzych, Mieroszów, Boguszów-Gorce).

Nie wiadomo skąd Pan Kwiatkowski naliczył 16 zezwoleń, a ponieważ zwracał się w dniu 14.09.2010 r. do zamawiającego o modyfikację SIWZ to kwestia posiadania zezwoleń została mu dokładnie wyjaśniona. Z wyjaśnień tych i z obowiązujących przepisów prawa wynika, że należy mieć (jeżeli wykonawca złoży ofertę na wszystkie 3 zadania częściowe, tj. teren powiatu) 9 zezwoleń: zezwolenie na odbiór odpadów komunalnych z gmin Stare Bogaczowice, Czarny Bór, Mieroszów, Boguszów-Gorce, Walim, Głuszyca, Jedlina Zdrój, Wałbrzych – szt. 8 oraz zezwolenie na transport odpadów – szt. 1. Nie wiadomo również co oznacza stwierdzenie „tak krótki czas”, gdyż przedmiotowe postępowanie prowadzone jest w tzw. progach unijnych i czas od przekazania do publikacji ogłoszenia w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej do momentu otwarcia ofert to 40 dni. Z informacji uzyskanych w tut. Wydziale Ochrony Środowiska, Rolnictwa, Leśnictwa i Gospodarki Wodnej wiadomo, że czas oczekiwania na zezwolenie na transport odpadów (które wydaje starosta) to ok. 2 tygodnie.

5. Pan Kwiatkowski ma nadzieję pisząc list, że Rada Powiatu wyciągnie wnioski i pomimo zgodnego z prawem działania urzędników zadba o zachowanie podstawowych zasad uczciwej konkurencji.

Nie wiadomo co Pan Kwiatkowski rozumie pod pojęciem zasad uczciwej konkurencji.

Jeśli zasadę opisaną w art. 7 ustawy Pzp i została ona w jego ocenie naruszona to ma prawo złożyć odwołanie do Krajowej Izby Odwoławczej i to jest właściwy organ do rozpoznania sprawy. Rada Powiatu nie ma do tego delegacji prawnej. Również w innych sprawach KIO rozstrzyga kwestie sporne. Jeśli wykonawca czuje się poszkodowany to powinien zwrócić się właśnie tam (Dział VI ustawy Pzp – środki ochrony prawnej).

6. Pan Kwiatkowski napisał, że przetarg nieograniczony z zasady ma służyć wyłonieniu lepszego i tańszego wykonawcy, a nie eliminowaniu konkurencji.

W ocenie komisji przetargowej celem procedury zamówień publicznych jest wyłonienie wykonawcy, **który w postępowaniu złoży najkorzystniejszą ofertę i jest zdolny do wykonania zamówienia.** Zamawiający ma prawo do takiego opisanie warunków udziału w

postępowaniu, aby zapewnić realizację postawionego sobie celu, tzn. **wyłonienie wykonawcy, który będzie w stanie należycie wykonać zamówienie.**

Zgodnie z art. 22 ust. 1 ustawy Pzp o udzielenie zamówienia mogą ubiegać się wykonawcy, którzy spełniają warunki, dotyczące **posiadania uprawnień do wykonywania określonej działalności lub czynności, jeżeli przepisy prawa nakładają obowiązek ich posiadania, posiadania wiedzy i doświadczenia, dysponowania odpowiednim potencjałem technicznym oraz osobami zdolnymi do wykonania zamówienia, sytuacji ekonomicznej i finansowej.**

Powołany art. 22 ust. 1 ustawy ma charakter blankietowy, który sam w sobie nie formułuje warunków udziału w postępowaniu i to **zadaniem zamawiającego jest precyzowanie swoich oczekiwań w stosunku do wykonawcy.**

Nic dziwnego, że firma pod szyldem której występuje Pan Kwiatkowski (w zapytaniu z dnia 14.09.2010 r. – WALIM-TRANS Sp. J.) nie może konkurować z firmami zajmującymi się utrzymaniem dróg skoro świadczy usługi przewozów regularnych osób na liniach komunikacyjnych.

7. Pan Kwiatkowski zastanawia się dlaczego urzędnicy powiatowi nie wymagali przez 9 lat stosowania ustaw (tu przytoczone ustawy o odpadach i utrzymaniu porządku i czystości), które teraz stanowią wykładnię prawną.

Poprzednie postępowania miały inny zakres, przedmiot zamówienia a przede wszystkim ogłaszane były pod rządami innych przepisów o zamówieniach publicznych. Trzeba mieć świadomość, że ustawa Prawo zamówień publicznych potrafi być nowelizowana nawet 4 razy w ciągu roku. Trudno „przekładać” bieżące postępowanie na uwarunkowania sprzed 9 lat.

8. Co do słów: „ujawniłeś swoje zamiary i załatwili przetarg w białych rękawiczkach na układy nie ma rady” oraz „pracownicy i urzędnicy powiatowi zasługują na nagrodę – postępowanie przetargowe zostało tak sformułowane, żeby nie naruszać obowiązującego prawa a skutecznie pozbyć się konkurencji” a także „gorzej przedstawia się sprawa z punktu moralnego” oraz „przetarg zwany nieograniczony stał się dla nas najbardziej ograniczonym z możliwych ze znanym już dla mnie wynikiem”.

Komisja przetargowa uważa, że te stwierdzenia mają znamiona pomówienia, które zostało opisane w art. 212 Kodeksu Karnego. Przedmiotem ochrony z tego artykułu jest przede wszystkim dobre imię innego człowieka. Do przypisania popełnienia czynu pomówienia niezbędne jest pomówienie o takie postępowanie, które może poniżyć go w opinii publicznej lub narazić na utratę zaufania potrzebnego dla danego stanowiska, zawodu. Pomówienie jest możliwe w sytuacji wypowiedzania opinii do innych ludzi i chodzi tu o każdy sposób umożliwiający przekazanie treści zarzutu innej osobie (mowa, pismo). Ponadto pomawiany podmiot nie musi być wskazany imiennie, jeżeli biorąc pod uwagę inne okoliczności, można go zidentyfikować.

Komisja uważa, że Pan Kwiatkowski powinien zdawać sobie sprawę z tego, że zarzuty stawiane jej członkom noszą znamiona czynu pomówienia.

S T A R O S T A
Augustyn Skrzętkowicz

Otrzymują:

1. Adresat
2. Pan Andrzej Lipiński – Przewodniczący Rady Powiatu Wałbrzyskiego
3. a/a