

**Energa**
obrót

526 89 00 F 058 526 89 01 www.energa-obrot.pl

URZĄD MIEJSKI w Chojnicach	
2009 -12- 10	
ilość załączników
podpis	Fay 792/08 h 700

E. B. Zielinska
11.12.2009

Gmina Miejska Chojnice
ul. Stary Rynek 1
89-600 Chojnice

Znak EOBR-00.....2042.....-2009

Gdańsk, 09 grudnia 2009 roku

Dot.: Dostawy wraz z dystrybucją energii elektrycznej do „Oświetlenia ulicznego w Chojnicach w ilości 71 punktów oświetleniowych”

Zamawiający:

Gmina Miejska Chojnice
ul. Stary Rynek 1
89-600 Chojnice

Protestujący:

ENERGA - OBRÓT S.A.
ul. Reja 29
80-870 Gdańsk

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę wraz z dystrybucją energii elektrycznej do „Oświetlenia ulicznego w Chojnicach w ilości 71 punktów oświetleniowych”

PROTEST

Energa Obrót S.A., działając na podstawie art. 180 ust. 3 pkt. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004r. -Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655, z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp,” wnosi niniejszy protest, dotyczący postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na dostawę wraz z dystrybucją energii elektrycznej do „Oświetlenia ulicznego w Chojnicach w ilości 71 punktów oświetleniowych” i zarzuca zamawiającemu:

ENERGA-OBRÓT SA
ul. Miłokaja Reja 29
80-870 Gdańsk

obrot@energa.pl

Sąd Rejonowy Gdańsk - Północ
VII Wydział Gospodarczy KRS
KRS 0000280016

NIP 857-096-83-70

Zarząd:

Aleksander Mard - Prezes Zarządu
Marcin Ludwicki - Wiceprezes Zarządu
Ireneusz Kukla - Wiceprezes Zarządu

Bank Polska Kasa Opieki SA, nr konta: 37 1240 5400 1111 0000 4912 5832

1) uchybienie przepisu art. 29 ust. 1 Ustawy, nakazującego opisanie przedmiotu zamówienia z uwzględnieniem wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty,

2) sformułowanie postanowień SIWZ w sposób, który uniemożliwia złożenie oferty i wykonanie zamówienia przez protestującego oraz utrudnia uczciwą konkurencję,

3) naruszenie zasady wyrażonej w art. 7 ust. 1 ustawy Pzp, nakazującej przygotowanie i przeprowadzenie postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców.

W związku z powyższym protestujący żąda usunięcia naruszeń wskazanych w treści protestu. Wnosimy o modyfikację treści specyfikacji istotnych warunków zamówienia: zmianę opisu przedmiotu zamówienia z „dostawy wraz z dystrybucją energii elektrycznej” na „zakup energii elektrycznej” i wyodrębnienia z przedmiotu zamówienia usługi dystrybucyjnej, która nie podlega ustawie Pzp.

Nie uwzględnienie żądań protestującego doprowadzi do braku możliwości złożenia oferty przez protestującego i braku możliwości oceny ofert konkurencyjnych, a tym samym utrudnia uczciwą konkurencję.

Uzasadnienie

Zamawiający prowadzi postępowanie na świadczenie usługi kompleksowej obejmującej sprzedaż i dostawę energii do punktów poboru. Zamawiający zobligowany jest do wyboru oferty najkorzystniejszej. W przedmiotowym postępowaniu jedynym kryterium wyboru oferty jest cena. Tym samym zgodnie z zasadą wyrażoną w art. 7 ust. 1 ustawy zamawiający, dokonując tego wyboru, zobowiązany jest do zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców. Niedopuszczalne jest by procedura porównywania ofert była niezgodna na jakimkolwiek etapie, zarówno z zasadą równego traktowania wykonawców, jak i zasadą przejrzystości (orzeczenie Trybunału z dnia 25.04.1996 r. Komisji Wspólnot Europejskich przeciwko Królestwu Belgii (sprawa C 87/94)). Zatem w interesie publicznym leży, aby jak najwięcej wykonawców, niepodlegających wykluczeniu, złożyło swoją ofertę, niepodlegającą odrzuceniu.

Ogłoszenie przetargu na usługę kompleksową nie daje możliwości przystąpienia do przetargu i złożenia swojej oferty innym wykonawcom niż powiązanim z grupą kapitałową Operatora Systemu Dystrybucyjnego, na terenie którego znajdują się punktu poboru energii elektrycznej. Taką możliwość daje natomiast najbardziej konkurencyjny z trybów przetargu nieograniczonego przedmiot zamówienia jakim jest zakup energii elektrycznej (kod CPV

09300000-2, 09310000-5). Zmiana opisu przedmiotu zamówienia według powyższej sugestii zapewni równe traktowanie wykonawców w myśl przepisów ustawy. Większa liczba potencjalnych wykonawców będzie mogła złożyć swoje oferty, które z pewnością będą bardziej konkurencyjne i korzystniejsze cenowo od oferty na dostawę kompleksową.

Zgodnie z opisem przedmiotu zamówienia zamawiający zawiera umowę kompleksową. Ustawa z dnia 10 kwietnia 1997 r. Prawo energetyczne (tekst jednolity: Dz. U. z 2006 r. Nr 89, poz. 625, z późn. zm.), zwana dalej „Prawem energetycznym” lub „PE” nakłada na wykonawcę obowiązek stosowania opłat dystrybucyjnych zgodnie z aktualną Taryfą Operatora Systemu Dystrybucyjnego zatwierdzoną przez Prezesa Urzędu Regulacji Energetyki (URE). Protestujący wnosi o wyodrębnienie z opisu przedmiotu zamówienia usługi dystrybucyjnej, ponieważ świadczenie tej usługi stanowi naturalny monopol, a ceny tej usługi są regulowane „urzędowo”. Zamawiający może zawrzeć umowy dystrybucyjne z Operatorem Systemu Dystrybucyjnego odrębnie od umowy sprzedaży energii, bez stosowania ustawy Pzp.

Wymienione w proteście naruszenia przepisów i zasad prawa zamówień publicznych uniemożliwiają złożenie oferty protestującemu oraz utrudniają dostęp do zamówienia wszystkim potencjalnym wykonawcom, w tym wnoszącemu niniejszy protest. W wyniku uchybienia przepisom ustawy, do których przestrzegania był zobowiązany zamawiający, został naruszony interes prawny wnoszącego protest, przez utrudnienie udziału w postępowaniu i uniemożliwienie złożenia oferty.

W związku z powyższym protestujący wnosi jak we wstępie.

p.o. Dyrektor Biura Regionalnego
w Gdańsku

Krzysztof Wysocki

Załączniki:

1. Pełnomocnictwo Krzysztofa Wysockiego

Otrzymują:

1. zamawiający
2. a/a