



Komisja Inicjatywa
Ofy

Biuro MZK Jastrzębie Zdrój
Wpłynęło dnia 05.01.2015
L.dz. 18/2015

Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

Warszawa, 05 stycznia 2015 roku

Międzygminny Związek Komunikacyjny
ul. Przemysłowa 1
44 – 335 Jastrzębie Zdrój
tel./fax: 32 476 34 74;
e-mail: mzk.sekretariat@mzkjastrzebie.com

dotyczy: postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego „Świadczenie autobusowych usług przewozowych w systemie komunikacji miejskiej na liniach wchodzących w skład sieci komunikacyjnej obejmujących obszar miasta Jastrzębie-Zdrój i gmin ościennych” - znak sprawy: MZK/POK/01/2014.

Niniejszym, realizując obowiązek wynikający z art. 185 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.), w załączeniu przekazujemy Państwu kopię przystąpienia po stronie Zamawiającego do postępowania odwoławczego wywołanego wniesieniem odwołania przez Konsorcjum firm:

- (i) Meteor Sp. z o.o.,
- (ii) Benedykt Nowak prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Nowak Transport,
- (iii) Tadeusz Rzemiek prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: FUH Rzemiek Tadeusz,
- (iv) Irex-4 Sp. z o.o.,
- (v) PKS Południe Sp. z o.o.

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207



ISO 9001
LL-C (Certification)

**warbus** sp. z o.o.

Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Świadczenie autobusowych usług przewozowych w systemie komunikacji miejskiej na liniach wchodzących w skład sieci komunikacyjnej obejmujących obszar miasta Jastrzębie-Zdrój i gmin ościennych” - znak sprawy: MZK/POK/01/2014.

Z poważaniem

WARBUS Sp. z o. o.
PREZES ZARZĄDU

Załączniki:

I. kopia przystąpienia po stronie Zamawiającego do postępowania odwoławczego

Kazimierz Kulig

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207



ISO 9001
LL-C (Certification)



Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

Warszawa, 05 stycznia 2015 roku

Szanowny Pan
Paweł Trojan
Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa

Zamawiający:

Międzygminny Związek Komunikacyjny
ul. Przemysłowa 1
44 – 335 Jastrzębie Zdrój
tel./fax: 32 476 34 74;
e-mail: mzk.sekretariat@mzkjastrzebie.com

Odwolujący:

Konsorcjum firm:
Meteor Sp. z o.o.
ul. Farna 2
43 – 600 Jaworzno
Benedykt Nowak prowadzący działalność gospodarczą
pod firmą: Nowak Transport
ul. 3 Maja 57
42-622 Świerklaniec
Tadeusz Rzymek prowadzący działalność gospodarczą
pod firmą: Rzymek Tadeusz Firma Usługowo-Handlowa
ul. Fabryczna 2C
42-674 Zbrosławice
Irex-4 Sp. z o.o.
ul. Sądowa 24

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207



ISO 9001
LL-C (Certification)

warbus sp. z o.o.Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

41-605 Świętochłowice

PKS Południe Sp. z o.o.

ul. Główna 71A

42-622 Świerklaniec

Działające poprzez lidera konsorcjum:

Meteor Sp. z o.o.

ul. Farna 2

43 – 600 Jaworzno

reprezentowana przez:

Żaklina Ossowska

Grupa Doradcza KZP Sp. z o.o.

ul. Lektykarska 14

01-687 Warszawa

Przystępujący:**Warbus Sp. z o.o.**

Al. Prymasa Tysiąclecia 102

01- 424 Warszawa

tel / fax: 22 752 28 78

e-mail: biuro@warbus.pl**PRZYSTĄPIENIE PO STRONIE ZAMAWIAJĄCEGO DO
POSTĘPOWANIA ODWOŁAWCZEGO**

Działając na podstawie art. 185 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. *Prawo zamówień publicznych* (Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp.”, niniejszym zgłaszamy przystąpienie po stronie Zamawiającego do postępowania odwoławczego wywołanego wniesieniem odwołania przez Konsorcjum firm:

(i) Meteor Sp. z o.o.,

(ii) Benedykt Nowak prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Nowak Transport,

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207

**ISO 9001**
LL-C (Certification)



Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

(iii) Tadcusz Rzemysk prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: FUH Rzemysk Tadeusz,

(iv) Irex-4 Sp. z o.o.,

(v) PKS Południe Sp. z o.o.

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Świadczenie autobusowych usług przewozowych w systemie komunikacji miejskiej na liniach wchodzących w skład sieci komunikacyjnej obejmujących obszar miasta Jastrzębie-Zdrój i gmin ościennych” - znak sprawy: MZK/POK/01/2014.

Ogłoszenie o zamówieniu dotyczące niniejszego postępowania zostało opublikowane w DzUUE z dnia 10 października 2014 roku pod numerem 2014/S 195-345103.

Przystępujący powziął informację o wniesieniu odwołania w momencie otrzymania od Zamawiającego informacji o wniesieniu odwołaniu, która zawierała jego kopię, a która została przekazana mu faksem w dniu 02 stycznia 2015 roku. W związku z tym, niniejsze przystąpienia zostało wniesione w 3-dniowym terminie ustawowym, wskazanym w art. 185 ust. 2 ustawy Pzp.

Przystępujący posiada interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje, to jest Zamawiającego, gdyż jego oferta została uznana za najkorzystniejszą w przedmiotowym postępowaniu zgodnie z decyzją Zamawiającego z dnia 22 grudnia 2014 roku. Oznacza to, że Odwołujący, w wyniku ewentualnego uznania odwołania może ponieść szkodę nie uzyskując zamówienia.

W związku z tym, Odwołujący wnosi o:

1. odrzucenie odwołania jako, iż:

- a) odwołanie zostało wniesione przez podmiot nieuprawniony, który nie posiada interesu prawnego, bowiem nie jest w stanie uzyskać przedmiotowego zamówienia w niniejszym postępowaniu;

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207



ISO 9001
LL-C. (Certification)

**warbus** sp. z o.o.

Al. Prymasa Tysiądecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

ewentualnie, z ostrożności procesowej, w przypadku uznania przez Izbę, iż odwołanie zostało wniesione przez podmiot uprawniony, który posiada interes prawny, bowiem jest w stanie uzyskać przedmiotowe zamówienie w niniejszym postępowaniu, wnosi o:

2. oddalenie odwołania jako oczywiście bezzasadnego.

Czynnościom Odwołującego Przystępujący zarzuca naruszenie m.in. art. 179 ust. 1 ustawy Pzp.

UZASADNIENIE

W dniu 10 października 2014 roku Zamawiający ogłosił przetarg na cyt. „Świadczenie autobusowych usług przewozowych w systemie komunikacji miejskiej na liniach wchodzących w skład sieci komunikacyjnej obejmujących obszar miasta Jastrzębie-Zdrój i gmin ościennych” - znak sprawy: MZK/POK/01/2014, jednocześnie udostępniając potencjalnym oferentom Specyfikację Istotnych Warunków Zamówienia dotyczącą przedmiotowego zamówienia (dalej „SIWZ”).

Jedynym kryterium oceny ofert była cena.

W dniu 22 grudnia 2014 roku Zamawiający przesłał wykonawcom informację o dokonanej ocenie złożonych ofert i wyborze oferty najkorzystniejszej.

W przedmiotowym postępowaniu złożono trzy oferty. Wszyscy wykonawcy, którzy złożyli oferty, zostali uznani za nie podlegających wykluczeniu z przedmiotowego postępowania, a ich oferty za zgodne z zapisami SIWZ.

Najtańszą, a co za tym idzie za najkorzystniejszą w przedmiotowym postępowaniu, ofertę złożył Przystępujący, to jest Warbus Sp. z o.o. Nasza oferta opiewała na łączną kwotę **184.764.000,00 złotych netto** (słownie: sto osiemdziesiąt cztery miliony siedemset sześćdziesiąt cztery tysiące złotych netto), co daje kwotę **199.545.120,00 złotych brutto** (słownie: sto dziewięćdziesiąt dziewięć milionów pięćset czterdzieści pięć tysięcy sto dwadzieścia złotych brutto).

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207



ISO 9001
11-C (Certification)

**warbus** sp. z o.o.

Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

Drugą w kolejności, co do wartości ofertę w niniejszym postępowaniu złożyło drugie z uczestniczących w przedmiotowym postępowaniu Konsorcjum firm :

- (i) Przedsiębiorstwo Komunikacji Miejskiej Sp. z o.o.,
- (ii) MIKRUS Firma S.C., Irena Matysek, Stanisław Matysek,
- (iii) Krzysztof Pawelec prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Usługi Transportowe
Krzysztof Pawelec,
- (iv) A21 Sp. z o.o.,
- (v) Andrzej Kłosok prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: „PPHU Kłosok” Andrzej
Kłosok

zwane dalej łącznie „Konsorcjum 1”.

Oferta Konsorcjum 1 opiewała na łączną kwotę **193.557.000,00 złotych netto** (słownie: sto dziewięćdziesiąt trzy miliony pięćset pięćdziesiąt siedem tysięcy złotych netto), co daje kwotę **209.041.560,00 złotych brutto** (słownie: dwieście dziewięć milionów czterdzieści jeden tysięcy pięćset sześćdziesiąt złotych brutto).

Trzecią w kolejności, co do wartości ofertę w niniejszym postępowaniu złożyło Odwołujące się Konsorcjum firm :

- (i) Meteor Sp. z o.o.,
- (ii) Benedykt Nowak prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: Nowak Transport,
- (iii) Tadeusz Rzemek prowadzący działalność gospodarczą pod firmą: FUH Rzemek Tadeusz,
- (iv) Irex sp. z o.o.,
- (v) PKS Południe Sp. z o.o.

zwane dalej łącznie „Konsorcjum 2” lub zamiennie „Odwołującym”.

Oferta Odwołującego opiewała na łączną kwotę **195.836.000,00 złotych netto** (słownie: sto dziewięćdziesiąt pięć milionów osiemset trzydzieści sześć tysięcy złotych netto), co daje kwotę **211.502.880,00 złotych brutto** (słownie: dwieście jedenaście milionów pięćset dwa tysiące osiemset osiemdziesiąt złotych brutto).

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207



ISO 9001
LL-C (Certification)



Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

Jednocześnie Zamawiający w informacji o wyborze najkorzystniejszej oferty wskazał, iż jak to już ogłosił przy otwarciu ofert, na realizację przedmiotowego zamówienia przeznaczył łącznie kwotę **200.000.000 złotych brutto** (słownie: dwieście milionów złotych brutto), a co za tym idzie, cyt.: „Pozostałe oferty [oprócz oferty Przystępującego] przekraczają kwotę jaką Zamawiający przeznaczył na wykonanie zamówienia.” Oznacza to, iż wbrew twierdzeniom zawartym w odwołaniu Odwołujący nie jest w stanie w niniejszym stanie faktycznym i prawnym uzyskać przedmiotowego zamówienia, a co za tym idzie nie jest uprawniony do złożenia odwołania w myśl art. 179 ust. 1 ustawy Pzp.

Jest utartym w doktrynie i orzecznictwie poglądem, iż interes w uzyskaniu danego zamówienia, o którym mowa w art. 179 ust. 1 ustawy Pzp, ma przejawiać się w realnej możliwości uzyskania konkretnego zamówienia w konkretnym toczącym się postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. Nie może to być hipotetyczna możliwość uzyskania zamówienia przez Odwołującego, ale realna możliwość uzyskania zamówienia w konkretnym stanie faktycznym i prawnym. Nie podlega wątpliwości, iż w przedmiotowym postępowaniu oferta Odwołującego przekracza środki jakie Zamawiający przeznaczył na wykonanie zamówienia. W konsekwencji nawet w przypadku odrzucenia oferty Przystępującego, która została uznana za najkorzystniejszą, a także kolejnej w kolejności oferty Konsorcjum i Odwołujący nie uzyska zamówienia, bowiem jego oferta przekracza środki jakie na jego realizację przeznaczył Zamawiający. W efekcie doszłoby do unieważnienia postępowania, a co za tym idzie Odwołujący nie uzyskałby przedmiotowego zamówienia.

W tym stanie faktycznym i prawnym Odwołujący nie posiada interesu prawnego we wniesieniu odwołania, bowiem nie może uzyskać tego konkretnego zamówienia w tym konkretnym postępowaniu, a co za tym idzie nie jest uprawnionym do złożenia odwołania i winno ono zostać odrzucone na podstawie art. 189 ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp.

Odnosząc się, z ostrożności procesowej, do zarzutów merytorycznych zaprezentowanych w odwołaniu, należy zauważyć, co następuje.

Odnosząc się do zarzutów dotyczącego wykazu taboru – Załącznik nr 6 do SIWZ, to należy wskazać, iż sam Zamawiający w piśmie z dnia 28 października 2014 roku znak MZK/POK/1019/14 odpowiadając na pytania wykonawców w odpowiedzi na pytanie nr 8 wyjaśnił, cyt:

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207



ISO 9001
LL-C (Certification)

warbus sp. z o.o.

Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

„Czy Zamawiający przewiduje możliwość rezygnacji z wypełnienia i składania przez Wykonawcę w ofercie Załącznika nr 6 do SIWZ (Załącznik nr 3 do umowy) ?

Odpowiedź:

Zamawiający uwzględni brak złożenia w ofercie Załącznika nr 6 do SIWZ (Załącznik nr 3 do umowy) tylko w przypadku gdy Wykonawca złoży oświadczenie lub zobowiązanie, że na dzień 01 maja 2015 r. będzie dysponował określoną liczbą pojazdów.”

Tym samym sam Zamawiający w sposób jednoznaczny dopuścił złożenie samego oświadczenia lub zobowiązania zamiast wypełnienia Załącznika nr 6 do SIWZ. Przystępujący zgodnie z wyjaśnieniami Zamawiającego złożył stosowne oświadczenie w tym zakresie i zarzut Odwołującego w tej kwestii jest oczywiście niezasadny.

Należy zauważyć, iż sam Odwołujący przywołuje powyżej wskazane pismo z wyjaśnieniami Zamawiającego. Według niego jednak nie jest już ono obowiązującym, bowiem w dniu 25 listopada 2014 roku dokonał on modyfikacji treści SIWZ w powyższym zakresie, po odwołaniu jednego z wykonawców. Stanowisko to nie znajduje jednak oparcia w okolicznościach faktycznych i prawnych. Otóż pierwotnie punkt dotyczący taboru, to jest punkt 2 litera e Rozdziału VI SIWZ brzmiał następująco, cyt.:

„wykaz narzędzi, wyposażenia zakładu i urządzeń technicznych , tj. taboru dostępnego Wykonawcy w celu realizacji zamówienia, wraz z informacją o podstawie dysponowania tymi zasobami (wzór wykazu taboru stanowi Załącznik nr 6 do niniejszej SIWZ), dokładny adres bazy transportowej i punktu dyspozytorskiego Wykonawcy.”

Natomiast po wniesieniu odwołania przez jednego z wykonawców Zamawiający zmodyfikował powyższy zapis, który po zmianie dokonanej 25 listopada 2014 roku otrzymał poniższe brzmienie:

„wykaz narzędzi, wyposażenia zakładu i urządzeń technicznych , tj. taboru dostępnego Wykonawcy w celu realizacji zamówienia, wraz z informacją o podstawie dysponowania tymi zasobami (wzór

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207



ISO 9001
LLC (Certification)

warbus sp. z o.o.

Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

wykazu taboru stanowi Załącznik nr 6 do niniejszej SIWZ) **dokładny adres punktu dyspozytorskiego Wykonawcy oraz pisemne zobowiązanie, że będzie dysponował bazą transportową.**"

Jak wyraźnie widać zmiana w treści punktu 2 litery e Rozdziału VI SIWZ dotyczyła tylko drugiej jego części (zmiany wyłuszczone powyżej) dotyczącej bazy transportowej oraz punktu dyspozytorskiego. Zamawiający zrezygnował z wymogu wskazania dokładnego adresu bazy transportowej bowiem tylko tego właśnie wymogu dotyczyło odwołanie (patrz punkt 7, strona 8-9 treści odwołania – kopia odwołania w załączeniu). Nie zawierało ono żadnych zarzutów w stosunku do pierwszej części punktu 2 litery e Rozdziału VI SIWZ, który dotyczył taboru. W związku z powyższym nie ma żadnych podstaw, aby uznać wyjaśnienia dotyczące obowiązku załączenia wykazu taboru udzielone w dniu 28 października 2014 roku za nieaktualne skoro zmiana SIWZ ich w żadnym stopniu nie dotyczyła. Jest dokładnie odwrotnie od twierdzeń Odwołującego. Gdyby Zamawiający zmienił zdanie i jednak żądał załączenia do oferty wykazu taboru, a nie akceptował jedynie oświadczenie lub zobowiązanie w tym zakresie, obowiązany byłby wyraźnie wskazać, iż w związku ze zmianą zapisów SIWZ, wyjaśnienia z dnia 28 października 2014 roku w tym zakresie są nieaktualne. Zamawiający ma bowiem w sposób wyraźny i jednoznaczny sformułować swe wymagania co do dokumentów, jakie mają złożyć wraz z ofertą wykonawcy. Wykonawcy nie mogą domyślać się, które z wymogów i wyjaśnień są aktualne, a które już nie. To Zamawiający musi wyraźnie i wprost o tym poinformować. Nic takiego nie miało miejsca w przedmiotowym postępowaniu, a co za tym idzie należy uznać, iż wyjaśnienia z dnia 28 października 2014 roku były w pełni aktualne w dniu składania ofert i są aktualne także dzisiaj. Najlepszym potwierdzeniem takiego stanu rzeczy jest samo zachowanie Zamawiającego, który jako gospodarz postępowania, twórca zapisów SIWZ jak i wyjaśnień do nich zaakceptował nasze oświadczenie w zakresie taboru i uznał je za w pełni zgodne z zapisami SIWZ.

W związku z powyższym wnosimy jak na wstępie.

Z poważaniem

WARBUS Sp. z o.o.
PREZES ZARZĄDU

Kazimierz Kulig

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207

**ISO 9001**
LL-C (Certification)

The logo for Warbus sp. z o.o. features the company name in a bold, lowercase sans-serif font. The letters 'w' and 'b' are significantly larger and more prominent than the other letters. The text is contained within a stylized, hand-drawn rectangular border that has a slightly irregular, sketchy appearance.

Al. Prymasa Tysiąclecia 102; 01-424 Warszawa; Tel / fax 22 7522878; e mail: biuro@warbus.pl

Załączniki:

1. Odpis KRS;
2. dowód przekazania kopii przystąpienia Zamawiającemu i Odwołującemu wraz z pismami przewodnimi;
3. kopia pisma Zamawiającego z dnia 28 października 2014 roku znak MZK/POK/1019/14;
4. kopia pisma Zamawiającego z dnia 22 grudnia 2014 roku znak MZK/POK/1223/14 informującego o wyborze.
5. Kopia odwołania z dnia 20 października 2014 roku.

Kapitał zakładowy: 408 000 PLN
KRS 0000120590 Sąd Rejonowy dla m.st. Warszawy
NIP 527-23-12-851
REGON 016351916
Konto bankowe: 27 1020 1185 0000 4802 0073 6207



ISO 9001
LL-C (Certification)