

POSTANOWIENIE

z dnia 7 maja 2008 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Anna Packo

Członkowie: Marzena Teresa Ordysińska
Małgorzata Rakowska

Protokolant: Dorota Witak

po rozpoznaniu na posiedzeniu w dniu 7 maja 2008 r. w Warszawie
odwołania wniesionego przez

**Profesjonalną Szkoleniowo – Ochronną Agencję Związku Polskich
Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. ul. Nowy Świat 54/56, 00-363
Warszawa**

od rozstrzygnięcia przez zamawiającego

**Bank Gospodarstwa Krajowego
Al. Jerozolimskie 7, 00-955 Warszawa**

protestu z dnia 9 kwietnia 2008 r.

przy udziale XXX zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego
po stronie Odwołującego się oraz wspólnie ubiegających się o zamówienie:

**Konsalnet S.A. ul. Przasnyska 6a, 01-756 Warszawa,
Konsalnet Ochrona Sp. z o.o. ul. Przasnyska 6a, 01-756 Warszawa,
Konsalnet Konwój Sp. z o.o. ul. Przasnyska 6a, 01-756 Warszawa,
Konsalnet System Sp. z o.o. ul. Przasnyska 6a, 01-756 Warszawa,**

Konsalnet Południe Sp. z o.o. ul. Bytkowska 1b, 40-147 Katowice ,

Konsalnet Inowopól Sp. z o.o. ul. Cygna 4, 45-134 Opole,

Konsalnet Zachód Sp. z o.o. ul. Zielińskiego 61, 53-533 Wrocław

zgłaszających przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego.

orzeka:

1. odrzuca odwołanie,

**2. kosztami postępowania obciąża Profesjonalną Szkoleniowo –
– Ochronną Agencję Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS
Sp. z o.o. ul. Nowy Świat 54/56, 00-363 Warszawa nakazuje:**

- 1) zaliczyć na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych koszty w wysokości **4 064 zł 00 gr** (słownie: cztery tysiące sześćdziesiąt cztery złote zero groszy) z kwoty wpisu uiszczzonego przez Profesjonalną Szkoleniowo – Ochronną Agencję Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. ul. Nowy Świat 54/56, 00-363 Warszawa,
- 2) dokonać wpłaty kwoty **00 zł 00 gr** (słownie: zero złotych zero groszy) przez XXX na rzecz XXX stanowiącej XXX,
- 3) dokonać wpłaty kwoty **00 zł 00 gr** (słownie: zero złotych zero groszy) przez XXX na rzecz Urzędu Zamówień Publicznych na rachunek dochodów własnych Urzędu Zamówień Publicznych,
- 4) dokonać zwrotu kwoty **15 936 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy dziewięćset trzydzieści sześć złotych zero groszy) z rachunku dochodów własnych Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz Profesjonalnej Szkoleniowo – Ochronnej Agencji Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. ul. Nowy Świat 54/56, 00-363 Warszawa.

U z a s a d n i e

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na *stałą ochronę fizyczną, monitoring sygnałów systemu Sygnalizacji Włamania i Napadu w obiektach Banku Gospodarstwa Krajowego, przyjazd grupy interwencyjnej, konwojowanie wartości pieniężnych oraz deponowanie kluczy do drzwi wejściowych do jednostek organizacyjnych (sygn. RZP/45/DB/2008)*, którego dotyczy złożone odwołanie, prowadzone jest na podstawie przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655), w trybie negocjacji bez ogłoszenia na podstawie art. 61 w zw. z art. 5 ust. 1 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych. Wartość zamówienia wynosi 10.078.383 zł, tj. 2.599.464,29 euro.

Postępowanie zostało wszczęte 3 kwietnia 2008 r. poprzez wysłanie do wykonawców zaproszeń do negocjacji. Odwołujący Profesjonalna Szkoleniowo - Ochronna Agencja Związku Polskich Spadochroniarzy „KOMANDOS” Sp. z o.o., zaproszenie otrzymał 3 kwietnia 2008 r., po czym, zgodnie z żądaniem zawartym w punkcie VI ppkt c *Zaproszenia do negocjacji* 9 kwietnia 2008 r. poinformował Zamawiającego, iż o przedmiotowe zamówienie będzie się ubiegał wspólnie z KOMANDOS – PODLASIE Sp. z o.o. ul. Malmeda 2, 15-440 Białystok przedstawiając *Umowę konsorcjum* z 5 marca 2008 r. oraz pełnomocnictwo z 5 marca 2008 r. Z treści *Umowy konsorcjum* wynika, iż KOMANDOS Sp. z o.o. jest uprawniona na etapie ubiegania się o zamówienie publiczne do reprezentowania konsorcjum przed Zamawiającym we wszystkich sprawach dotyczących przedmiotowego postępowania oraz podpisywania dokumentów w imieniu i za zgodą członków Konsorcjum, w tym oferty przetargowej i umowy. Natomiast przedstawione pełnomocnictwo z 5 marca 2008 r. również upoważnia do reprezentowania KOMANDOS PODLASIE Sp. z o.o. w postępowaniu i do zawarcia umowy w sprawie przedmiotowego zamówienia. (Z treści obu dokumentów wynika, iż zostały one sporządzone na potrzebę poprzedniego, unieważnionego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na ten sam przedmiot zamówienia).

W związku z powyższym zgłoszeniem 9 kwietnia 2008 r. Zamawiający wysłał ponowne *Zaproszenie do negocjacji*, które skierował do obu podmiotów tj. Profesjonalnej Szkoleniowo – Ochronnej Agencji Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. oraz KOMANDOS – PODLASIE Sp. z o.o.

9 kwietnia 2008 r. Profesjonalna Szkoleniowo – Ochronna Agencja Związku Polskich Spadochroniarzy „KOMANDOS” Sp. z o.o., wniosła protest na postanowienia *Zaproszenia do negocjacji*. Zamawiający oddalił powyższy protest 18 kwietnia 2008 r., rozstrzygnięcie to zostało doręczone Profesjonalnej Szkoleniowo - Ochronnej Agencji Związku Polskich Spadochroniarzy „KOMANDOS” Sp. z o.o. tego samego dnia. 23 kwietnia 2008 r. Profesjonalna Szkoleniowo – Ochronna Agencja Związku Polskich Spadochroniarzy „KOMANDOS” Sp. z o.o. wniosła odwołanie do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych.

Skład orzekający Izby ustalił i zważył co następuje: odwołanie podlega odrzuceniu na podstawie art. 187 ust. 4 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych jako wniesione przez podmiot nieuprawniony.

Przedmiotowe postępowanie prowadzone jest w trybie negocjacji bez ogłoszenia. Jak wynika z charakteru tego trybu, wykonawcy biorący udział w postępowaniu są konkretyzowani już w momencie wysyłania przez Zamawiającego zaproszeń do udziału w negocjacjach.

Jak wynika z dokumentacji postępowania Odwołujący – Profesjonalna Szkoleniowo – Ochronna Agencja Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. 3 kwietnia 2008 r. otrzymała *Zaproszenie do negocjacji*, po czym, 8 i 9 kwietnia 2008 r., tj. przed złożeniem protestu, poinformowała Zamawiającego, iż o przedmiotowe zamówienie będzie się ubiegała wspólnie z KOMANDOS – PODLASIE Sp. z o.o. ul. Malmeda 2, 15-440 Białystok. W związku z powyższymi zgłoszeniami 9 kwietnia 2008 r. Zamawiający wysłał ponowne *Zaproszenie do negocjacji*, które skierował do obu podmiotów tj. Profesjonalnej Szkoleniowo – Ochronnej Agencji Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. oraz KOMANDOS – PODLASIE Sp. z o.o. Także obie te spółki 10 kwietnia 2008 r. wzięły udział

w negocjacjach z Zamawiającym jako podmioty wspólnie ubiegające się o zamówienie.

W piśmiennictwie oraz orzecznictwie ugruntował się jednolity pogląd, iż w przypadku podmiotów wspólnie ubiegających się o zamówienie, środki ochrony prawnej przysługują tym wykonawcom wspólnie, a nie pojedynczo każdemu z podmiotów wspólnie ubiegających się o zamówienie.

Zgodnie z treścią odwołania, odwołanie, jak wcześniej protest, zostało wniesione przez Profesjonalną Szkoleniowo – Ochronną Agencję Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. „działającą jako Wykonawca” i w jej imieniu. Tymczasem w przedmiotowym postępowaniu Profesjonalna Szkoleniowo – Ochronna Agencja Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. nie jest wykonawcą – status wykonawcy posiadają wspólnie ubiegający się o zamówienie: Profesjonalna Szkoleniowo – Ochronna Agencja Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. oraz KOMANDOS – PODLASIE Sp. z o.o. W związku z tym odwołanie powinno być wniesione przez obie te spółki lub w imieniu obu tych spółek.

Jak wyraźnie wynika z powyższego stanu faktycznego w momencie rezygnacji przez Profesjonalną Szkoleniowo – Ochronną Agencję Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. z samodzielnego ubiegania się o zamówienie i przesłania *Zaproszenia do negocjacji* obu spółkom łącznie, Profesjonalna Szkoleniowo – Ochronna Agencja Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. utraciła status wykonawcy. Natomiast ani z treści odwołania lub protestu, ani nawet z pełnomocnictw (które nie zostały dołączone do protestu ani odwołania) nie można domniemywać, iż odwołanie to zostało złożone w imieniu obu spółek wspólnie ubiegających się o zamówienie. Z treści przedstawionej *Umowy konsorcjum* z 5 marca 2008 r. i pełnomocnictwa z 5 marca 2008 r. (pomijając fakt, iż zostały one zawarte w związku z poprzednim, unieważnionym postępowaniem), nie wynika, iż KOMANDOS – PODLASIE Sp. z o.o. udzieliła Profesjonalnej Szkoleniowo – Ochronnej Agencji Związku Polskich Spadochroniarzy KOMANDOS Sp. z o.o. upoważnienia do występowania w jej imieniu w zakresie składania protestów i odwołań.

W związku z powyższym należało orzec jak w sentencji.

O kosztach postępowania odwoławczego orzeczono na podstawie art. 191 ust. 6 i 7 ustawy Prawo zamówień publicznych, czyli stosownie do wyniku postępowania.

Stosownie do art. 194 i 195 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655) na niniejszy wyrok – w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia – przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych do Sądu Okręgowego w Warszawie.

Przewodniczący:

.....

Członkowie:

.....

.....