

Kielce, 11 maja 2009 r.

**AK/ZP/B/241/2/09**

**Dotyczy:** postępowania nr AK/ZP/B/241/2/09 prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację inwestycji: „Budowa Międzynarodowego Centrum Kultur w Kielcach”.

### ODRZUCENIE PROTESTU

**z dnia 30.04.2009 r. oznaczonego nr 2**

**Protestujący:**

STRABAG Sp. z o.o.

ul. Brechta 7, 03-472 Warszawa, adres do korespondencji: 40-028 Katowice ul. Francuska 70

**Przystępujący:**

I. WARBUD S.A.

Aleje Jerozolimskie 162 A, 02-342 Warszawa

Na podstawie z art. 180 ust. 7 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (j.t. Dz.U.07.223.1655 ze zm.) – zwanej dalej „ustawą PZP”, Zamawiający: Filharmonia Świętokrzyska im. O. Kolberga w Kielcach, Plac Moniuszki 2 B, 25-334 Kielce

**postanawia odrzucić protest.**

### UZASADNIENIE

W dniu 30 kwietnia 2009 r. Protestujący przesłał faxem protest dotyczący postępowania nr AK/ZP/B/241/2/09 prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na realizację inwestycji: „Budowa Międzynarodowego Centrum Kultur w Kielcach”. Protest ten został podpisany przez dwóch członków Zarządu protestującej Spółki. Do protestu nie dołączono i nie przesłano odpisu z KRS-u Protestującego, pomimo że wyszczególniono w proteście ten odpis jako załącznik.

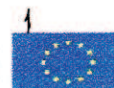
Zamawiający odesłał do Protestującego również drogą faxową potwierdzenie odbioru 4-ch stron faxowych (tyle właśnie stron liczy protest) i podał w tym potwierdzeniu, iż brak jest załączników do protestu. Protestujący nie uzupełnił tego braku do dnia upływu terminu przewidzianego do składania protestów w przedmiotowym postępowaniu. Dodatkowym potwierdzeniem tego stanu rzeczy jest raport z przesyłek faxowych z dnia 30.04.2009 r., z którego wyraźnie wynika, iż z numeru faxowego Protestującego (022 451 37 80) wysłano jedynie 4 strony faxu (o godzinie 11.34), natomiast Zamawiający dokonał potwierdzenia tego faktu o godzinie 11.46, na nr faxu podany w tym celu na ostatniej stronie protestu (032 75 73 450).



Ministerstwo  
**Kultury**  
i Dziedzictwa  
Narodowego



UNIA EUROPEJSKA  
Europejski Fundusz  
Rozwoju Regionalnego



Projekt pod nazwą "Budowa Międzynarodowego Centrum Kultur w Kielcach"  
Projekt współfinansowany z Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach  
XI Priorytetu Kultura i Dziedzictwo kulturalne Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko

Inwestujemy w Waszą przyszłość  
Dla rozwoju infrastruktury i środowiska



Zgodnie z postanowieniem Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 19.09.2008 r. (sygn. akt. KIO/UZP 945/08), brak załączenia do protestu odpowiedniego dokumentu rejestrowego, z którego wynika zakres i sposób reprezentacji podmiotu składającego środek ochrony prawnej skutkować musi brakiem możliwości merytorycznego ustosunkowania się do treści protestu, a w konsekwencji jego odrzucenie.

Z ostrożności Zamawiający podnosi iż Protestujący nadesłał drogą pocztową oryginał protestu wraz z kserokopią odpisu z KRS-u, ale po pierwsze uczynił to dopiero w dniu 05.05.2009 r., a więc już po terminie składania protestów (termin ten przypadał na dzień 02.05.2009 r.), a po drugie dokument ten nie jest ani oryginałem, ani wymaganą ewentualnie kserokopią poświadczoną za zgodność z oryginałem.

Opisanym powyżej działaniem Protestujący uniemożliwił Zamawiającemu weryfikację skuteczności złożonego oświadczenia woli, co skutkuje uznaniem Protestującego za podmiot nieuprawniony w rozumieniu art. 180 ust 7 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r. (j.t. Dz.U.07.223.1655 ze zm.), a w konsekwencji odrzuceniem wniesionego protestu.

Na marginesie Zamawiający podaje, iż gdyby protest nie został odrzucony, to doszłoby do jego oddalenia z powodów merytorycznych :

- w zakresie punktu 1-go protestu, gdyż kolejny zapis Warunków Ogólnych Umowy, tj., art. VI pkt. 5 stanowi, iż zmiany i uzupełnienia nie spowodują zmian zakresu rzeczowego przedmiotu umowy, a w ślad za tym również zmiany wynagrodzenia umownego (a zatem zgłoszone przez Protestującego obawy są zupełnie nieuzasadnione );
- w zakresie punktu 2-go protestu, gdyż treść oprotestowanego zapisu art. XII pkt 2 Warunków Ogólnych Umowy wynika z przyjętej w umowie idei wynagrodzenia ryczałtowego ( art. XII pkt 1 Warunków Ogólnych Umowy ) i koresponduje z treścią przepisu art. 649 kodeksu cywilnego.

## Pouczenie

Od rozstrzygnięcia protestu przysługuje odwołanie. Odwołanie wnosi się do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych w terminie 10 dni od dnia doręczenia rozstrzygnięcia protestu lub upływu terminu rozstrzygnięcia protestu, jednocześnie przekazując kopię treści odwołania zamawiającemu. Złożenie odwołania w placówce pocztowej operatora publicznego jest równoznaczne z jego wniesieniem do Prezesa Urzędu.

2  
Dyrektor Naczelny i Artystyczny  
Jacek Bogala



Ministerstwo  
Kultury  
i Dziedzictwa  
Narodowego



UNIA EUROPEJSKA  
Europejski Fundusz  
Rozwoju Regionalnego



Projekt pod nazwą "Budowa Międzynarodowego Centrum Kultur w Kielcach"  
Projekt współfinansowany z Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach  
XI Priorytetu Kultura i dziedzictwo kulturowe Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko

Inwestujemy w Waszą przyszłość  
Dla rozwoju infrastruktury i środowiska