



Szczytno, dnia 28.01.2013r

Kierownik Zamawiającego:
Prezes Zarządu
Warmia i Mazury sp. z o.o.

Odwołujący:
ARCH MAGIC sp. z o.o. S. K.A.
z siedzibą:
ul. Nowowiejska 28 /44
02-010 Warszawa
email: mail@archmagic.com

Oznaczenie postępowania : 431.8.2012.

DECYZJA

w przedmiocie:

ROZSTRZYGNIECIA ODWOŁANIA

Prezes Zarządu Warmia i Mazury sp. z o.o. z siedzibą w Szczytnie, działając na podstawie art. 51 ust. 11 Regulaminu udzielania zamówień sektorowych przez Warmia i Mazury sp. z o.o., w związku ze złożeniem w dniu 9 stycznia 2013 r. odwołania przez Uczestnika ARCH MAGIC sp. z o.o. S. K.A., na czynność Organizatora polegającą na wykluczeniu Uczestnika z udziału w postępowaniu, prowadzonym w trybie konkursu zgodnie z Regulaminem Udzielania Zamówień Sektorowych przez Warmia i Mazury sp. z o.o. na : opracowanie koncepcji architektonicznej Terminala pasażerskiego regionalnego portu lotniczego planowanego do realizacji w ramach projektu pn.: Regionalny Port Lotniczy Olsztyn – Mazury (zapisanego w Indykatorywnym wykazie indywidualnych projektów kluczowych Regionalnego Programu Operacyjnego Warmii i Mazur na lata 2007-2013)

Postanawia:

- 1. Oddalić odwołanie wniesione przez Odwołującego w dniu 9 stycznia 2013r.**
- 2. utrzymać w mocy czynność Organizatora z dnia 8 stycznia 2013r. polegającą na wykluczeniu Uczestnika ARCH MAGIC sp. z o.o. S. K.A., z udziału w postępowaniu prowadzonym w trybie konkursu zgodnie z Regulaminem Udzielania Zamówień Sektorowych przez Warmia i Mazury sp. z o.o. na : opracowanie koncepcji architektonicznej Terminala pasażerskiego regionalnego portu lotniczego planowanego do realizacji w ramach projektu pn.: Regionalny Port Lotniczy Olsztyn – Mazury (zapisanego w Indykatorywnym wykazie indywidualnych projektów kluczowych Regionalnego Programu Operacyjnego Warmii i Mazur na lata 2007-2013)**





Projekt dofinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Warmia i Mazury na lata 2007-2013

3. na podstawie art. 51 ust. 12 Regulaminu Udzielania Zamówień Sektorowych przez Warmia i Mazury sp. z o.o. niniejsza decyzja w przedmiocie rozstrzygnięcia odwołania jest ostateczna i nie podlega dalszym środkom odwoławczym;
4. na podstawie art. 51 ust. 12 Regulaminu Udzielania Zamówień Sektorowych przez Warmia i Mazury sp. z o.o. zarządzam przekazanie niniejszej decyzji wraz z uzasadnieniem niezwłocznie Odwołującemu oraz pozostałym Uczestnikom postępowania.

UZASADNIENIE

I. Informacja o czynności Organizatora polegającej na wykluczeniu Uczestnika z udziału w konkursie została doręczona Odwołującemu w dniu 8 stycznia 2013r. (pismo nadane w formie e-mail – forma porozumiewania dopuszczona zgodnie z Regulaminem Konkursu). Odwołanie wniesione zostało przez Odwołującego (forma dopuszczona jw.) w dniu 9 stycznia 2013r. z zachowaniem terminu, o którym mowa w art. 51 ust. 5 Regulaminu Udzielania Zamówień sektorowych. Odwołanie zostało wniesione przez podmiot uprawniony – Uczestnika Konkursu, który posiada interes we wniesieniu odwołania i uzyskaniu rozstrzygnięcia na swoją korzyść. W związku z powyższym nie zachodzą przesłanki do odrzucenia odwołania określone w art. 51 ust. 6 Regulaminu Udzielania Zamówień Sektorowych, i jako takie podlega ono rozpoznaniu merytorycznemu.

II. W dniu 24 stycznia 2013r. przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie odwołującego, wraz ze swoim stanowiskiem w sprawie zgłosił Uczestnik- Pracownia Projektowa ZK Architekci s.c. – Beata Kawa, Elżbieta Zawadzka, Krzysztof Zawadzki. Przystąpienie zostało zgłoszone w terminie wyznaczonym przez Organizatora na dokonanie tej czynności i jako takie należy je uznać za skuteczne.

III. Odwołujący zarzucił czynności Organizatora polegającej na wykluczeniu odwołującego z udziału w postępowaniu:

-wykluczenie z udziału w postępowaniu pomimo iż wniosek nie posiada żadnych merytorycznych uchybień.

-wyłącznie jednorazowe poinformowanie Uczestnika o brakach wniosku.

IV. Zgodnie z art. 51 ust. 8 Regulaminu Udzielania Zamówień Sektorowych przed rozstrzygnięciem odwołania, Kierownik Zamawiającego, przekazał odwołanie celem zajęcia stanowiska osobie wyznaczonej do przeprowadzenia postępowania. Podtrzymała ona dotychczasowe stanowisko w przedmiocie wykluczenia wraz z uzasadnieniem przekazanym do wiadomości Uczestnika Konkursu. Ustosunkowując się do zarzutów wskazanych w odwołaniu podnosi, że nie zasługuje na uwzględnienie argumentacja Odwołującego co do braku podstaw do jego wykluczenia z udziału w konkursie. Podstawę taką jednoznacznie określa bowiem Rozdział XVIII ust. 3 Regulaminu Konkursu, zgodnie z którym Uczestnicy nie spełniający wymogów regulaminu konkursu podlegają wykluczeniu, z zastrzeżeniem ust. 3.1. Organizator konkursu wyczerpał procedurę wezwania Odwołującego do uzupełnienia dokumentów wskazaną w ust. 3.1 Regulaminu Konkursu, umożliwiając Odwołującemu naprawienie braków formalnych wniosku poprzez złożenie oświadczeń lub dokumentów potwierdzających spełnianie warunków udziału w konkursie nie później niż w dniu, w którym upłynął termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie. Złożone przez Odwołującego na wezwanie oświadczenie lub dokumenty nie





potwierdzają jednak spełniania warunków udziału w konkursie nie później niż w dniu w którym upłynął termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie. Jest tak dlatego, ponieważ załącznik nr 2 do wniosku (wykaz osób) został złożony z datą 20.12.2012r, a jednocześnie z żadnych innych oświadczeń lub dokumentów nie wynika iż przed upływem terminu składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie Uczestnik spełniał warunki udziału w postępowaniu. Pierwotnie złożony do organizatora załącznik nie był w ogóle podpisany - oświadczenie, które nie zawiera podpisu traktować należy jako niezłożone, co w konsekwencji nie pozwala na stwierdzenie spełniania warunków udziału w postępowaniu przed upływem terminu składania ofert. Nie jest trafny także Zarzut Odwołującego co do zaniechania przez Organizatora wezwania do uzupełnienia dokumentów lub złożenia wyjaśnień co do przedłożonego na wezwanie Organizatora załącznika nr 2 do wniosku. Odwołujący podnosi, że Organizator winien umożliwić mu skorygowanie swojego błędu. Podkreślenia wymaga jednak fakt, że zgodnie z poglądem ugruntowanym w doktrynie i orzecznictwie KIO, nie jest dopuszczalne dokonanie ponownego wezwania do uzupełnienia tych samych oświadczeń lub dokumentów. Organizator nie musiał przy tym dodatkowo zastrzegać w treści Regulaminu Konkursu, że niedopuszczalne będzie ponowne dokonanie takiego wezwania. Wezwanie takie stałoby w sprzeczności z zasadami równego traktowania Wykonawców oraz ekonomiki postępowania. Nie zaistniały także przesłanki wezwania do złożenia wyjaśnień dotyczących oświadczeń lub dokumentów przedłożonych na wezwanie Organizatora. Za nieuzasadnione należy także uznać stanowisko Odwołującego, który wskazuje, że w związku z faktem iż w wezwaniu do uzupełnienia został wskazany termin 24.12.2012r., jako właściwy do przesłania wymienionych w wezwaniu oświadczeń lub dokumentów, należy uznać że doszło do „przeniesienia” terminu na który konieczne było wykazanie spełnienia warunków udziału postępowaniu (Rozdział XVIII ust. 3.1. Regulaminu Konkursu) Jest tak dlatego ponieważ, co oczywiste termin wskazany w wezwaniu do uzupełnienia dotyczył przekazania Organizatorowi wymienionych w wezwaniu oświadczeń lub dokumentów i nie zmieniał w żaden sposób wymogu wykazania przez Uczestnika spełniania warunków udziału w postępowaniu nie później niż w dniu, w którym upłynął termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie. Podkreślenia wymaga także fakt, że Uczestnik został dodatkowo w treści wezwania do uzupełnienia pouczony o tym, że przedstawione na wezwanie Organizatora oświadczenia lub dokumenty muszą potwierdzać spełnianie warunków udziału w postępowaniu nie później niż w dniu, w którym upłynął termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie. W związku z powyższym odwołanie nie zasługuje na uwzględnienie.

V. Prezes Zarządu Warmia i Mazury sp. z o.o. jako Kierownik Zamawiającego po rozpatrzeniu argumentacji Odwołującego, stanowiska przystępującego oraz stanowiska osoby wyznaczonej do przeprowadzenia postępowania, oświadcza co następuje. Podziela argumenty osoby wyznaczonej do przeprowadzenia postępowania co do braku podstaw do uznania zarzutów odwołującego wskazanych w treści odwołania, a dotyczących:

- wykluczenia z udziału w postępowaniu pomimo iż wniosek nie posiada żadnych merytorycznych uchybień.
- wyłącznie jednorazowego poinformowania Uczestnika o brakach wniosku.





Jednocześnie Kierownik Zamawiającego wskazuje, że to na Uczestniku konkursu ciąży obowiązek wykazania spełniania warunków udziału w postępowaniu, nie później niż w dniu w którym upłynął termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie. Nie ma przy tym znaczenia fakt, czy Uczestnik faktycznie spełnia takowe warunki ale czy zasób właściwych dokumentów oraz oświadczeń przekazanych w toku właściwych procedur umożliwia Zamawiającemu dokonanie pozytywnej ich weryfikacji. Gdyby przyjąć stanowisko odmienne to należałoby a priori założyć iż wszyscy Uczestnicy konkursu spełniają warunki udziału w postępowaniu, a tym samym zbędna okazałaby się ocena formalna wniosków. Jednocześnie podkreślenia wymaga fakt, że to Odwołujący (Uczestnik) winien dochować chociażby minimalnej staranności w formułowaniu we właściwy sposób oświadczeń lub dokumentów kierowanych do Zamawiającego. W tym przypadku tak się jednak nie stało – brak podpisu pod oświadczeniem mającym kluczowe znaczenie dla oceny spełniania warunków udziału w postępowaniu należy traktować co najmniej w charakterze nie dochowania należytej staranności. Pomimo to, Odwołujący zgodnie z procedurą przewidzianą Rozdziałem XVIII Regulaminu Konkursu ust. 3.1 został wezwany do uzupełnienia oświadczeń lub dokumentów. Co więcej, w treści samego wezwania został pouczone o wynikającym z Regulaminu Konkursu wymogu dostarczenia na wezwanie dokumentów lub oświadczeń potwierdzających spełnianie warunków udziału, nie później niż w dniu w którym upłynął termin składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie. Pomimo to Odwołujący (Uczestnik) przedłożył dokument z którego takie okoliczności nie wynikają. Także na podstawie żadnych innych dokumentów będących w zasobach Zamawiającego nie można uznać, że spełniał on warunki udziału w postępowaniu we właściwym czasie. Na niekorzyść Odwołującego świadczy przy tym fakt, że przy absolutnym minimum wymaganych przez Zamawiającego dokumentów, nie dochował on staranności w formułowaniu właściwych oświadczeń. Nie jest tak jak chce Odwołujący czy Przystępujący, że celem wykazania spełnienia warunków udziału w postępowaniu Uczestnik musiałby dopuścić się przestępstwa fałszerstwa czy antydatowania dokumentów. Po pierwsze Uczestnik powinien dysponować kompletem wymaganych przez Zamawiającego dokumentów już na etapie składania wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie. Wezwanie do ich uzupełnienia jest wyjątkiem od tej zasady i co do zasady ma prowadzić do uzupełnienia dokumentów znajdujących się w posiadaniu Uczestnika, a których omyłkowo nie załączył lub załączył błędne. To właśnie Uczestnik postępowania winien dążyć do tego aby we właściwy sposób naprawić swój błąd. Zamawiający natomiast nie może domniemywać treści która z tych dokumentów nie wynika. W tym konkretnym przypadku odwołujący winien w ramach swoich możliwości oraz zasobów dokumentów tudzież oświadczeń jakich wymagał Zamawiający, wykazać spełnienie warunków udziału w postępowaniu. Jeżeli nie był w stanie tego uczynić to odpowiedzialność z tego tytułu obciąża Uczestnika, jako wynikająca z jego własnych zaniedbań.

W związku z powyższym należy stwierdzić, że decyzja o wykluczeniu Odwołującego z udziału w postępowaniu prowadzonym trybie konkursu na : opracowanie koncepcji architektonicznej Terminala pasażerskiego regionalnego portu lotniczego planowanego do realizacji w ramach projektu pn.: Regionalny Port Lotniczy Olsztyn – Mazury (zapisanego w Indykatorywnym wykazie indywidualnych projektów kluczowych Regionalnego Programu Operacyjnego Warmii i Mazur na lata 2007-2013) była zasadna, prawidłowa i zgodna z postanowieniami Regulaminu Konkursu oraz Regulaminu Udzielania Zamówień Sektorowych przez Warmia i Mazury sp. z o.o. jako





PROGRAM REGIONALNY
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI



UNIA EUROPEJSKA
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



Warmia i Mazury regionem zjednoczonej Europy

Projekt dofinansowany ze środków Europejskiego Funduszu Rozwoju Regionalnego w ramach Regionalnego Programu Operacyjnego Warmia i Mazury na lata 2007-2013

Organizatora Konkursu. W konsekwencji odwołanie nie zasługuje na uwzględnienie jako pozbawione podstaw faktycznych i prawnych.

VI. Wobec powyższego Kierownik Zamawiającego postanowił jak w sentencji.

Z poważaniem:

Prezes Zarządu
Warmia i Mazury sp. z o.o.
Dr inż. Leszek Krawczyk



WARMIA I MAZURY Sp. z o.o.
SZYMANY AIRPORT
ul. Kasprowicza 1
12-100 Szczytno
tel./fax: +48 89 623 19 76
www.szymanyairport.pl

Nr Rejestru Sądowego
KRS 0000399439
Sąd Rejonowy w Olsztynie,
VIII Wydział Gospodarczy
Krajowego Rejestru
Sądowego

NIP PL-7451842294, REGON 281345971,
Bank PEKAO SA,
Nr konta: 29124066701111001041806402
Kapitał zakładowy 2.275.000,00 zł
włacono w całości
Prezes Zarządu: Leszek Krawczyk