



**SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR JANA BIZIELA W BYDGOSZCZY**  
**85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75**

**Samodzielna Sekcja Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia**  
**Tel. 052/36-55-352, 052/36-55-296, 052/36-55-495, 052/36-55-521**  
**Fax. 052/376-55-752**

---

ISO 9001: 2000

Bydgoszcz dnia 24.04.2009 r.

NZZ/15/D/09

**Wszyscy Wykonawcy**

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na usługi telekomunikacyjne świadczone za pośrednictwem telefonów komórkowych dla Szpitala Uniwersyteckiego im. dr Anotniego Jurasza w Bydgoszczy i Szpitala Uniwersyteckiego nr 2 im. dr Jana Biziela w Bydgoszczy. Nr sprawy: (NZZ/15/D/09).

Działając na podstawie art. 181 ust. 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2007 r. Nr 223 poz. 1655 z późn. zm.), Zamawiający przekazuje i udostępnia kserokopie protestu, który wpłynął do Zamawiającego w dniu 24.04.2009 r.

Jednocześnie Zamawiający wzywa Wykonawców do wzięcia udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia protestu.

W załączeniu:

- kserokopia protestu Polkomtel S.A. Warszawa.

**Zamawiający**

**SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR JANA BIZIELA W BYDGOSZCZY  
85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75**

**Samodzielna Sekcja Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia**  
**Tel. 052/36-55-352, 052/36-55-296, 052/36-55-495, 052/36-55-521**  
**Fax. 052/376-55-752**

24-APR-2009 13:18 From:0525194876

Page:1/28

Warszawa, dn. 24 kwietnia 2009 r.

**Zamawiający:**

Samodzielny Publiczny Zakład Opieki Zdrowotnej  
Szpital Uniwersytecki Nr 2  
Im. Dr Jana Bizuela w Bydgoszczy  
Ul. Ujejskiego 75  
85-168 Bydgoszcz

nr sprawy NZZ/15/D/09

**Protestujący:**

Polkomtel SA  
Ul. Postępu 3  
02-676 Warszawa

**PROTEST**

Działając na podstawie pełnomocnictwa (w załączeniu) w imieniu Polkomtel SA z siedzibą w Warszawie (dalej „Polkomtel”) na podstawie art. 180 ust. 1 i 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2007 r. Nr 223, poz. 1655, ze zm.), dalej „ustawa Pzp”) wnoszę protest na postanowienia specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej „SIWZ”) w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na „ usługę telekomunikacyjną świadczoną za pośrednictwem telefonów komórkowych dla Szpitala Uniwersyteckiego im. dr. Antoniego Jurasza w Bydgoszczy i Szpitala Uniwersyteckiego nr 2 im. dr. Jana Bizuela w Bydgoszczy.

Zarzucam Zamawiającemu naruszenie art. 353 <sup>4</sup>kc w związku z art. 14 ustawy PZP – poprzez zastrzeżenie w projekcie umowy na rzecz Zamawiających uprawnienia do rozwiązania umowy bez zachowania okresu wypowiedzenia oraz kary umownej w przypadku podjęcia przez Wykonawcę, z którym Zamawiający podpiszą umowę czynności zmierzających do dochodzenia i zaspokojenia ewentualnych roszczeń Wykonawcy z tytułu wykonania umowy, a także zastrzeżenie prawa odstąpienia od umowy przez Wykonawcę wyłącznie w przypadku niemożności spełnienia świadczenia przez Zamawiających.

Wobec powyższego wnoszę o wykreślenie z projektu umowy: w § 9 ust. 1 lit b) słów: (...), albo, jeśli narusza obowiązki wynikające z § 10 niniejszej umowy”, treści § 9 ust. 3, § 8 ust. 2, treści § 10 oraz treści § 7 ust. 3 projektu umowy.

Informację o okolicznościach stanowiących podstawę wniesienia niniejszego protestu powzięliśmy dnia 17 kwietnia 2009 r., zatem protest wnosimy z zachowaniem terminu.

**Uzasadnienie**

W załączonym do SIWZ projekcie umowy (załącznik nr 3) w § 9 ust. 1 lit b) Zamawiający zastrzegają na swoją rzecz prawo rozwiązania umowy bez zachowania okresu wypowiedzenia.

Biurowo Kujawsko-Pomorskiego  
Regionu Sprzedaży  
**POLKOMTEL S.A.**  
ul. Marszałka Focha 10  
85-070 BYDGOSZCZ

Główny Specjalista ds. Klientów  
Strategicznych

Juliusz Majcher  
6FID 11479000

**SZPITAL UNIWERSYTECKI NR 2 IM. DR JANA BIZIELA W BYDGOSZCZY**  
**85-168 BYDGOSZCZ, UL. UJEJSKIEGO 75**

**Samodzielna Sekcja Zamówień Publicznych i Zaopatrzenia**  
**Tel. 052/36-55-352, 052/36-55-296, 052/36-55-495, 052/36-55-521**  
**Fax. 052/376-55-752**

24-APR-2009 13:19 From: 0525194876

Page: 2/28

wypowiedzenia, w przypadku naruszenia przez Wykonawcę obowiązków wynikających z § 10 umowy.

Zgodnie z § 10 Wykonawca nie może bez pisemnej zgody Zamawiających dokonać np. cesji wierzytelności wynikających z umowy, czy udzielić pełnomocnictwa do dochodzenia wierzytelności związanych z realizacją umowy. Jednocześnie w myśl § 9 ust. 3 w przypadku, gdy Zamawiający rozwiąże umowę z przyczyn wskazanych w § 9 ust. 1 lit b), odpowiednie zastosowanie znajdzie § 8, który określa wysokość kary umownej za niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy. Powyższe oznacza, że np. udzielenie przez Wykonawcę pełnomocnictwa do dochodzenia wierzytelności wynikających z umowy wymaga pisemnej zgody Zamawiającego (pod rygorem nieważności), a w przypadku jej braku Zamawiający może umowę rozwiązać bez zachowania okresu wypowiedzenia i dodatkowo obciążyć wykonawcę karą umowną. Dotyczy to wszystkich czynności wymienionych w § 10 umowy.

Wskazać należy, że takie określenie praw i obowiązków stron jest niedopuszczalne i przekracza granicę swobody umów. Żądanie Zamawiającego, aby wykonawca poddał się rygorom określonym w umowie w przypadku podjęcia czynności wskazanych w § 10 umowy jest nieuprawnione. Treść lub cel stosunku prawnego nie może sprzeciwiać się właściwości stosunku, ustawie ani zasadom współżycia społecznego.

W § 7 ust. 3 Zamawiający zastrzega, że Wykonawcy przysługuje prawo odstąpienia od umowy wyłącznie w przypadku gdy, Zamawiający zawiadomiał, iż wobec zaistnienia nieprzewidzianych okoliczności nie będą mogli spełnić swoich zobowiązań umownych wobec Wykonawcy. Zamawiający odnosi się więc do sytuacji, w której świadczenie będzie niemożliwe, nie precyzuje jednak jakie uprawnienia przysługują Wykonawcy, w przypadku gdy Zamawiający będzie pozostawał w zwłoce z zapłatą należności. Powyższe wskazuje na to, że Zamawiający liczy się z możliwością braku środków na realizację zamówienia a także, że będzie oczekiwał wykonania zamówienia mimo zwłoki z zapłatą za jego realizację.

Obowiązkiem Zamawiającego jest prawidłowe oszacowanie wartości zamówienia oraz zabezpieczenie środków na jego realizację. W przypadku, gdy Zamawiający ogłasza postępowanie o udzielenie zamówienia, Wykonawca ma prawo oczekiwać, że zamówienie zostanie zrealizowane, a należności z tego tytułu zostaną uregulowane. Umowa w sprawie zamówienia publicznego odpowiada kodeksowemu modelowi umowy wzajemnej uregulowanej w art. 487 § 2 k.c. Obie jej strony zobowiązane są w taki sposób, że świadczenie jednej z nich ma być odpowiednikiem świadczenia drugiej. Świadczenia są zatem równowartościowe i wymienne w tym znaczeniu, że celem świadczenia każdej ze stron jest uzyskanie odpowiadającego mu świadczenia kontrahenta. W sytuacji, gdy Zamawiający nie posiada środków na realizację zamówienia, uzasadnione jest unieważnienie postępowania.

Wskazać ponadto należy, że jednocześnie Zamawiający nie przewiduje żadnych kar umownych zastrzeżonych na rzecz Wykonawcy z tytułu niewykonania lub nienależytego wykonania umowy przez Zamawiającego. Natomiast na swoją rzecz obok kar umownych, o których mowa w § 8, zastrzega prawo do dochodzenia odszkodowania uzupełniającego ponad wysokość kar umownych, do górnej granicy rzeczywiście poniesionej szkody. (§ 8 ust. 2).

Protestujący jest zainteresowany uzyskaniem zamówienia. W przypadku podpisania umowy będzie zobowiązany do należytego jej wykonania, ale jednocześnie będzie oczekiwał spełnienia świadczenia przez Zamawiających, tj. zapłaty należnego wynagrodzenia. Wskazane powyżej postanowienie umowy, sprzeczne z art. 353<sup>1</sup> k.c. naruszają interes prawny Protestującego w uzyskaniu zamówienia, dlatego wnosi o jego na wstępie.

Kujawsko-Pomorski  
Regionu Sprawy  
KOMITEE  
Marszałka Powiatu  
60-070 BYDGOSZCZ

Główny Specjalista ds. Klientów  
Strategicznym

Juliusz Majcher  
5FID 11479000

*Juliusz Majcher*

*M. J.*