

Kraków, dnia 19.04.2020 roku

SPIRE SP. Z O.O.
30-081 Kraków, ul. Królewska 65A
NIP 6772412651
Regon 366292861

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej

ul. Postępu 17a

02-676 Warszawa

Zamawiający:

Ministerstwo Sprawiedliwości

Adres: 00-950 Warszawa, Al. Ujazdowskie 11

telefon: tel. 22 5212773, 5212888, 5212214,

e-mail: judyta.kowalska@ms.gov.pl,

faks: 22 6289785, 5212697

Odwołujący:

Spire sp. z o.o. z siedzibą w Krakowie,

ul. Królewska 65A, 30-081 Kraków

tel: 697 639 606

e-mail: biuro@spire.com.pl

reprezentowany przez Prezesa Zarządu Piotra Stodolaka

dotyczy:

Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego pn.:

Dostawa 100 szt. komputerów przenośnych wraz ze stacjami dokującymi

Ogłoszenie o zamówieniu opublikowane:

<https://ezamowienia.ms.gov.pl/czs/public/postepowanie?postepowanie=6856609>

Numer referencyjny postępowania - znak sprawy: BF-II-3710.14.2020

ODWOŁANIE

Działając w imieniu Odwołującego Spire sp. z o.o. w Krakowie, na podstawie art. 180 i art. 182 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 Prawo Zamówień Publicznych (dalej: PZP), wnoszę odwołanie wobec czynności zmiany opisu przedmiotu zamówienia wskutek wyjaśnienia (zmiany) Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia (dalej: SIWZ) poprzez udzielenie

odpowiedzi na pytanie nr 2 z dnia 15 kwietnia 2020 roku do SIWZ w toczącym się w trybie przetargu nieograniczonego postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, pod nazwą: *Dostawa 100 komputerów przenośnych wraz ze stacjami dokującymi*, Numer referencyjny postępowania - znak sprawy: BF-II-3710.14.2020, w którym Zamawiającym jest Ministerstwo Sprawiedliwości

ZAMAWIAJACEMU ZARZUCAM:

1. **naruszenie art. 29 ust 2 PZP poprzez dokonanie wyjaśnienia (zmiany) SIWZ poprzez udzielenie odpowiedzi na pytanie nr 2 a tym samym dokonanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób naruszający zasadę równego traktowania wykonawców i uczciwej konkurencji w zakresie następujących parametrów określonych w:**

TOM I SIWZ Rozdział 2, formularz 2.3. Specyfikacja Techniczna

Pytanie nr 2: Czy podana przez Państwa waga to waga startowa laptopa (podawana przez wszystkich producentów dla standardowej konfiguracji danego modelu laptopa)? Jeżeli nie, to zwracamy uwagę, iż zaoferowanie parametrów lepszych (jak np. większej baterii) spowoduje przekroczenie nieznacznej wagi co może skutkować niezłożeniem oferty, gdyż termin dostawy nie pozwala na konfigurację laptopa pozwalającą na zachowanie wagi określonej przez Zamawiającego

Odpowiedź: W ramach odpowiedzi na powyższe pytanie Zamawiający wprowadził zmianę w Rozdziale 2, formularz 2.3. Specyfikacja Techniczna, na podstawie której zapis otrzymuje brzmienie:

Waga: nie więcej niż 2 kg z oferowanym akumulatorem

2. **naruszenie art. 7 ust 1 PZP poprzez prowadzenie postępowania w sposób naruszający zasadę zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców, w związku z naruszeniem wyżej wymienionych przepisów ustawy PZP.**

ŻADANIA W STOSUNKU DO ODWOŁANIA:

Odwołujący wnosi o uwzględnienie odwołania i nakazanie Zamawiającemu modyfikacji dokonanej w treści SIWZ wyjaśnieniami z dnia 15 kwietnia 2020 roku co do zmian w następującym zakresie:

TOM I SIWZ Rozdział 2, formularz 2.3. Specyfikacja Techniczna, na podstawie której zapis otrzymuje brzmienie:

Waga: nie więcej niż 1,9 kg w oferowanej konfiguracji przez oferenta

SPIRE SP. Z O.O.
30-081 Kraków, ul. Królewska 65A
NIP 6772412651
Regon 366292861

Nadto wnoszę, w przypadku uwzględnienia odwołania, o zasądzenie od Zamawiającego na rzecz Odwołującego kosztów postępowania odwoławczego, w tym kosztów wynagrodzenia pełnomocnika, zgodnie z Rozporządzeniem Prezesa Rady Ministrów z dnia 15 marca 2010 roku w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania.

INTERES ODWOŁUJĄCEGO:

Interes Odwołującego został w niniejszym postępowaniu naruszony z uwagi na fakt, że czynności Zamawiającego objęte odwołaniem uniemożliwiają Odwołującemu ubieganie się o udzielenie zamówienia z realną szansą na udzielenie zamówienia publiczne, a tym samym dokonanie wyboru jego oferty i uzyskanie przedmiotowego zamówienia. Uwzględnienie odwołania doprowadzi do wyrównania konkurencyjności w zakresie postawionych przez Zamawiającego wymagań w kręgu potencjalnych wykonawców, w tym Odwołującego, którzy będą mogli złożyć ofertę z realną szansą na uzyskanie zamówienia. W konsekwencji Odwołujący może ponieść szkodę w związku z uniemożliwieniem mu złożenia oferty z realną szansą na wygranie.

W związku z powyższym Odwołujący posiada legitymację do wniesienia niniejszego środka ochrony prawnej w rozumieniu art. 179 ust. 1 PZP.

TERMINY I WYMOGI FORMALNE:

Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w dniu 8.04.2020 r. zaś wyjaśnienia (zmiana) Specyfikacji Istotnych Warunków Zamówienia powodująca istotną zmianę jej treści została zamieszczona na platformie zakupowej w dniu 15 kwietnia 2020 roku. Uwzględniając powyższe termin na wniesienie odwołania upływa 20 kwietnia 2020 i został dochowany. Odwołujący uścił wpis od odwołania w wymaganej wysokości, a Zamawiający otrzymał kopię odwołania.

UZASADNIENIE

Zgodnie z treścią art. 29 ust. 1 PZP, przedmiot zamówienia opisuje się w sposób jednoznaczny i wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń, uwzględniając wszystkie wymagania i okoliczności mogące mieć wpływ na sporządzenie oferty. Jednocześnie zgodnie z treścią art. 29 ust. 2 PZP przedmiotu zamówienia nie można opisywać w sposób, który mógłby utrudniać uczciwą konkurencję.

Treść art. 7 ust 1 PZP, zobowiązuje Zamawiającego do przygotowania i przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców oraz zgodnie z zasadami proporcjonalności i przejrzystości.

Konkludując treść przytoczonych dyspozycji PZP, ustawodawca nałożył na Zamawiającego bezwzględny zakaz opisywania przedmiotu zamówienia w sposób, który ogranicza dostęp do zamówienia wykonawcy potencjalnie będącemu w stanie wykonać zamówienie. Wymagania stawiane w SIWZ winny znajdować odzwierciedlenie w obiektywnych potrzebach Zamawiającego. Potwierdza to Zespół Arbitrów w orzeczeniu z dnia 24.08.2007 sygn. UZP/ZO/0-1040/07 i UZP/ZO/0-1045/07 – „wymagania muszą mieć walor istotnych, znaczących dla przedmiotu, nie mogą mieć charakteru subiektywnych, albo więcej - zmierzających do wyeliminowania niektórych podmiotów, bądź wyrażać preferencji dla konkretnego przedmiotu”.

SPIRE SP. Z O.O.
30-081 Kraków, ul. Królewska 65A
NIP 6772412651
Regon 366292861

PREZES ZARZĄDU

Piotr Stodolak

Wskazać należy, że Zamawiający określając pierwotnie wymagania w **Tomie I SIWZ Rozdział 2, formularz 2.3. Specyfikacja Techniczna**, wskazał, że wymaga, by oferowane urządzenia posiadały **Wagę: nie więcej niż 1,9 kg z akumulatorem**.

Na pytanie jednego z Wykonawców oznaczone nr 2 o treści:

Czy podana przez Państwa waga to waga startowa laptopa (podawana przez wszystkich producentów dla standardowej konfiguracji danego modelu laptopa)? Jeżeli nie, to zwracamy uwagę, iż zaoferowanie parametrów lepszych (jak np. większej baterii) spowoduje przekroczenie nieznacznej wagi co może skutkować niezłożeniem oferty, gdyż termin dostawy nie pozwala na konfigurację laptopa pozwalającą na zachowanie wagi określonej przez Zamawiającego

Zamawiający udzielił odpowiedzi, w której wskazał, że zmienia SIWZ w Tomie I Rozdział 2, formularz 2.3. Specyfikacja Techniczna na:

Waga: nie więcej niż 2 kg z oferowanym akumulatorem


Po tak dokonanej modyfikacji i poprzez wprowadzoną zmianę naruszającą zasady uczciwej konkurencji, zapisy SIWZ uniemożliwiają rzeczową weryfikację ofert.

Kwestionowana modyfikacja SIWZ w sposób oczywisty ogranicza realną możliwość rzetelnej i jednakowej weryfikacji ofert w zakresie kwestionowanego parametru przez co narusza elementarne zasady udzielania zamówień publicznych wskazane w odwołaniu. Odnosząc się do treści pytania i treści odpowiedzi Zamawiającego, należy jednoznacznie stwierdzić, że Zamawiający odpowiedział na pytanie nieprecyzyjnie oraz dokonał niejednoznacznej modyfikacji SIWZ, tj. w sposób który na późniejszym etapie nie pozwala zweryfikować poprawności ofert. Powyższe prowadzi do sytuacji w której porównanie złożonych ofert jest niemożliwe, a przedmiotowe postępowanie obarczone jest wadą. Bez dokonania wskazanej w treści żądania zmiany interes Odwołującego i innych wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia publicznej jest naruszony ponieważ nie sposób wywieść z SIWZ w obecnym jej kształcie intencje Zamawiającego dotyczących kwestionowanego parametru.

Orzecznictwo Krajowej Izby Odwoławczej wielokrotnie w swych orzeczeniach podkreślało, że Zamawiający musi potrafić każdorazowo wykazać swoje uzasadnione potrzeby, jeśli nie w ramach postanowień SIWZ to w toku weryfikacji np. podczas rozpatrywania wniesionego odwołania. Należy przywołać za orzecznictwem: "Izba wielokrotnie wskazywała w orzecznictwie, (...) na kwestie: "uzasadnionych potrzeb Zamawiającego" (przykładowo wyrok KIO z dnia 5 lipca 2012 r., sygn. akt: KIO 1307/11, tudzież wyrok KIO z dnia 12 lipca 2012 r., sygn. akt: KIO 1360/12), czy też "obiektywny okoliczności" (za wyrokiem z dnia 8 lipca 2011 r., sygn. akt: 1344/11). Podobnie, w uchwale KIO z dnia 27 września 2012 r., sygn. akt: KIO/KD 80/12.

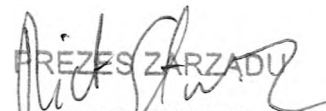
W rozpatrywanej sprawie zmodyfikowane zapisy SIWZ nie są usprawiedliwione ani obiektywnymi ani uzasadnionymi potrzebami Zamawiającego, a sama modyfikacja jest niejednoznaczna i nie pozwala na porównanie złożonych ofert, stąd też wniesienie niniejszego odwołania było konieczne i zasadne, dlatego wnoszę o jego uwzględnienie w całości.

SPIRE SP. Z O.O.
30-081 Kraków, ul. Królewska 65A
NIP 6772412651
Regon 366292861

PREZES ZARZĄDU

Piotr Stodolak

SPIRE SP. Z O.O.
30-081 Kraków, ul. Królewska 65A
NIP 6772412651
Regon 366292861

Za Odwołującego:


PREZES ZARZĄDU
Piotr Stodolak

Załączniki do odwołania:

- 1/ Odpis z Krajowego Rejestru Sądowego Odwołującego
- 2/ Potwierdzenie doręczenia kopii Odwołania Zamawiającemu
- 3/ Dowód uiszczenia wpisu od odwołania