



GMINA PONIEC

64-125 Poniec, ul. Rynek 24
tel. (65) 5731533, 5731433; fax. (65) 5733983
e-mail: um@poniec.pl

Poniec, 02.12.2022r.

Każdy z wykonawców biorących udział w postępowaniu

Dotyczy: Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym, na podstawie art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych pn.: **Dostawa sprzętu komputerowego w ramach programu „Cyfrowa Gmina”**

Wezwanie do przystąpienia do postępowania odwoławczego

Na podstawie art. 524 ustawy z dnia 11.09.2019 r. - Prawo zamówień publicznych zamawiający informuje, że w dniu 30.11.2022r. wykonawca Tomasz Wroński prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Speedserwis Tomasz Wroński ul. Kracińskiego 19, 20-709 Lublin wniósł odwołanie.

W związku z tym zamawiający niezwłocznie, nie później niż w terminie 2 dni od dnia otrzymania odwołania, przesyła kopię odwołania pozostałym wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

Jednocześnie zamawiający wzywa wykonawców do przystąpienia do postępowania odwoławczego zgodnie z art. 525 p.z.p., który brzmi:

"1. Wykonawca może zgłosić przystąpienie do postępowania odwoławczego w terminie 3 dni od dnia otrzymania kopii odwołania, wskazując stronę, do której przystępuje, i interes w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść strony, do której przystępuje.

2. Zgłoszenie przystąpienia doręcza się Prezesowi Izby, a jego kopię przesyła się zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie. Do zgłoszenia przystąpienia dołącza się dowód przesłania kopii zgłoszenia przystąpienia zamawiającemu oraz wykonawcy wnoszącemu odwołanie.

3. Wykonawcy, którzy przystąpili do postępowania odwoławczego, stają się uczestnikami postępowania odwoławczego, jeżeli mają interes w tym, aby odwołanie zostało rozstrzygnięte na korzyść jednej ze stron.

4. Czynności uczestnika postępowania odwoławczego nie mogą pozostawać w sprzeczności z czynnościami i oświadczeniami strony, do której przystąpił, z wyjątkiem przypadku zgłoszenia sprzeciwu, o którym mowa w art. 523 ust. 1, przez uczestnika, który przystąpił do postępowania po stronie zamawiającego".


.....
Eustachy Nurek
podpis osoby upoważnionej

Załącznik:

- 1) Kopia odwołania

2/30/11/2022
URZĄD MIEJSKI W PONIECU
WPŁYNĘŁO
dnia 30.11.2022
Nr. 300.211.07.2022

p. J. Boguszyński
Lublin, 30 listopada 2022 roku

Prezes Krajowej Izby Odwoławczej
ul. Postępu 17a
02-676 Warszawa

Zamawiający: Gmina Poniec, ul. Rynek 24, 64-125 Poniec, nr tel.: 65 57 31 433, e-mail: inwestycje@poniec.pl

Odwolujący: Tomasz Wroński prowadzący działalność gospodarczą pod firmą Speedserwis Tomasz Wroński, ul. Krasińskiego 19, 20-709 Lublin, NIP: 7121591162, nr tel. 731-732-500, e-mail: przetargi@speedserwis.com

Przedmiot zamówienia: postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym pod nazwą „Dostawa sprzętu komputerowego w ramach programu „Cyfrowa Gmina”, nr sprawy: IZPD.271.07.2022, numer ogłoszenia o zamówieniu: 2022/BZP 00424597/01 z dnia 2022-11-04 (“Postępowanie”)

ODWOŁANIE

Na podstawie art. 513 pkt 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych („Ustawa”), Odwołujący wnosi odwołanie w Postępowaniu zarzucając Zamawiającemu naruszenie art. 226 ust. 1 pkt 5 Ustawy poprzez zaniechanie odrzucenia oferty Bogny Han prowadzącej działalność gospodarczą pod firmą LOGIN COMPUTER Bogna Han, ul. Leszczyńskich 27, 64-100 Leszno (“LOGIN COMPUTER”) w Postępowaniu, pomimo że zaoferowany przez tego wykonawcę model komputera nie posiada zintegrowanego z płytą główną kontrolera RAID 0 i RAID 1, co stanowiło jedno z wymagań określonych w OPZ dla komputerów mających być dostarczonymi w ramach zamówienia.

Wniosek do rozstrzygnięcia:

Odwolujący wnosi o:

1. unieważnienie czynności wyboru oferty najkorzystniejszej w Postępowaniu;
2. odrzucenie oferty złożonej przez LOGIN COMPUTER;
3. obciążenie Zamawiającego kosztami postępowania odwoławczego.

Termin:

Odwolujący otrzymał powiadomienie o uznaniu oferty LOGIN COMPUTER za najkorzystniejszą w Postępowaniu w dniu 25 listopada 2022 r., poprzez miniPortal dedykowany do obsługi Postępowania. Niniejsze odwołanie zostało wniesione w dniu 30 listopada 2022 r., a zatem Odwołujący złożył odwołanie w terminie.

Interes:

Odwołujący posiada interes we wniesieniu odwołania. Nieuwzględnienie odwołania przez Zamawiającego spowoduje, że Zamawiający udzieli zamówienia wykonawcy, którego oferta została wybrana wskutek naruszenia przez Zamawiającego przepisów Ustawy, a Odwołujący utraci szansę na uzyskanie i realizację zamówienia.

Odwołujący wskazuje na linię orzeczniczą Trybunału Sprawiedliwości UE i KIO, zgodnie z którą nie należy interesu we wniesieniu odwołania rozumieć wąsko (jako interesu dotyczącego konkretnego postępowania, w którym jest składane odwołanie), ale interes ten może także wynikać z ewentualnego udziału w kolejnym postępowaniu ogłoszonym przez zamawiającego.

TS UE w odpowiedzi na prejudycjalne KIO w dniu 11 maja 2017 r. (C-131/16) orzekł, że *“w sytuacji (...) w której w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego złożono dwie oferty, a instytucja zamawiająca wydała jednocześnie dwie decyzje, odpowiednio, o odrzuceniu oferty jednego z oferentów i o udzieleniu zamówienia drugiemu, odrzucony oferent, który zaskarżył obie decyzje, powinien mieć możliwość żądania wykluczenia oferty wygrywającego oferenta, w związku z czym pojęcie “danego zamówienia” w rozumieniu art. 1 ust. 3 dyrektywy 92/13, zmienionej dyrektywą 2007/66, może w danym razie dotyczyć ewentualnego wszczęcia nowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.”*

Konsekwencją wyroków TSUE jest aktualne stanowisko KIO, w którym KIO opowiada się za szerokim rozumieniem pojęcia interesu, m.in.:

“Zdaniem Izby Wykonawca A legitymuje się również interesem w uzyskaniu rozstrzygnięcia na korzyść Zamawiającego, wyrażającego się w dążeniu do utrzymania dotychczasowego rozstrzygnięcia (tj. unieważnienia Postępowania w części 1). Skoro bowiem w orzecznictwie TSUE przesądzono istnienie po stronie wykonawców uprawnienia do korzystania ze środków ochrony prawnej, którego skutkiem miałyby być unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego i możliwość ewentualnego ubiegania się o udzielenie zamówienia w kolejnej procedurze (zob. wyrok w sprawie C-689/13), to nie można również odmówić wykonawcy upatrującego możliwości ubiegania się o udzielenie zamówienia w przyszłości prawa do udziału w postępowaniu odwoławczym i popierania decyzji zamawiającego o unieważnieniu aktualnie prowadzonego postępowania.” (KIO 2028/18)

“W świetle prounijnej wykładni przepisów dotyczących zamówień publicznych, pojęcie interesu w uzyskaniu danego zamówienia winno być wykładane w ten sposób, że dane zamówienie publiczne nie oznacza konkretnego postępowania o udzielenie zamówienia, a winno być łączone z definicją legalną zamówienia publicznego, zawartą w art. 2 pkt 13 p.z.p. Niezależnie od liczby postępowań o udzielenie zamówienia - o tożsamym przedmiocie, które prowadzone są przez tego samego zamawiającego - dopóki nie zostanie zawarta umowa, to jest to ubieganie się o to samo - dane zamówienie publiczne i do tego czasu wykonawca ma interes w jego uzyskaniu, rozumiany jako możliwość wykonania zamówienia publicznego w kolejnym, nowym postępowaniu.” (KIO 873/19)

UZASADNIENIE

I. Oferta LOGIN COMPUTER

1. Zgodnie z wymaganiami Zamawiającego określonymi w części III Opisu Przedmiotu Zamówienia (załącznik nr 6 do SWZ), w ramach wykonania zamówienia wybrany wykonawca będzie zobowiązany do dostarczenia 28 sztuk komputerów. W wierszu 16 wymagań wskazano, że płyta główna komputera powinna posiadać zintegrowany z płytą główną kontroler RAID 0 i RAID 1:
*“Płyta główna zaprojektowana i wyprodukowana na zlecenie producenta komputera, trwale oznaczona na etapie produkcji logiem producenta oferowanej jednostki, dedykowana dla danego urządzenia, wyposażona w:
1 x PCIe x16 Gen.3,
1 x PCIe x4,
4 x DIMM z obsługą do 128 GB DDR4 RAM,
3 x SATA w tym min. 2 szt SATA 3.0,
2 x złącza M.2 dla dysków oraz złącze M.2 bezprzewodowej karty sieciowej,
zintegrowany z płytą główną kontroler RAID 0 i RAID 1”.*
2. Tymczasem wykonawca LOGIN COMPUTER w złożonej przez siebie ofercie zaoferował dostarczenie 28 sztuk komputera Dell Optiplex 5000 MT i5-12600 16GB, 256SSD DVDRW, W11P pomimo, że **ten model komputera nie zawiera zintegrowanego z płytą główną kontrolera RAID 0 i RAID 1.**
3. W serii komputerów Dell Optiplex (do której należy komputer oferowany przez LOGIN COMPUTER) taki kontroler zawiera wyłącznie model Dell Optiplex 7000, niezaoferowany przez LOGIN COMPUTER. Powyższe potwierdza oświadczenie oficjalnego przedstawiciela producenta Dell w Polsce - Dell sp. z o.o., stanowiące załącznik nr 1 do odwołania.
4. Powyższe oznacza, że Zamawiający jest zobowiązany do odrzucenia oferty LOGIN COMPUTER z Postępowania, gdyż oferta ta jest bezsprzecznie niezgodna z OPZ.

II. Korekty unijne

1. Na marginesie należy dodać, że zamówienie udzielane w ramach Postępowania jest współfinansowane ze środków Unii Europejskiej, a co za tym idzie, nieprawidłowości w jego udzieleniu lub realizacji skutkowałyby dotkliwymi sankcjami dla Zamawiającego.
2. Zaniechanie odrzucenia oferty LOGIN COMPUTER w Postępowaniu pomimo niezgodności tej oferty z OPZ najprawdopodobniej doprowadziłoby do nałożenia na Zamawiającego korekty finansowej określonej w rozporządzeniu Ministra Rozwoju z dnia 29 stycznia 2016 r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień.
3. Jak wynika bowiem z załącznika do w. rozporządzenia, na zamawiającego jest nakładana korekta finansowa w przypadku m.in. naruszenia przez niego art. 226 Ustawy.

III. Podsumowanie

Podsumowując, oferta złożona przez LOGIN COMPUTER jest sprzeczna z wymogami Zamawiającego określonymi w OPZ i jako taka powinna zostać odrzucona z Postępowania. Dodatkowo, zaniechanie odrzucenia oferty ww. wykonawcy najprawdopodobniej doprowadzi do nałożenia na Zamawiającego korekty finansowej.

Jednocześnie Odwołujący przypomina Zamawiającemu, że w przypadku uwzględnienia przez Zamawiającego odwołania przed otwarciem rozprawy, Zamawiający nie tylko doprowadzi do usunięcia wad w prowadzonym przez niego Postępowaniu, ale też wyeliminuje wszelkie ryzyka w zakresie poniesienia przez niego kosztów postępowania odwoławczego (§ 9 ust. 1 pkt 2 lit. a

rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie szczegółowych rodzajów kosztów postępowania odwoławczego, ich rozliczania oraz wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania), w szczególności wpisu od odwołania (7500 zł) oraz kosztów wynagrodzenia pełnomocnika Odwołującego (3600 zł). Nawet jeżeli ewentualny wykonawca przystępujący do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego zgłosi sprzeciw co do uwzględnienia przez Zamawiającego zarzutów zawartych w odwołaniu i rozprawa się odbędzie, to niezależnie od rozstrzygnięcia KIO, Zamawiający nie poniesie żadnych kosztów postępowania odwoławczego.

Mając na uwadze powyższe, wnoszę o uwzględnienie odwołania.

Podpis Odwołującego:



Signed by /
Podpisano przez:

Tomasz Wroński
SPEEDSERWIS
Tomasz Wroński

Date / Data:
2022-11-30 10:32

Załączniki:

1. oświadczenie Dell sp. z o.o.,
2. odpis z CEIDG Odwołującego,
3. dowód uiszczenia wpisu od odwołania,
4. dowód przesłania kopii odwołania Zamawiającemu

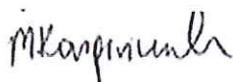
Warszawa, 28.11.2022

Dotyczy: Postępowania prowadzonego przez Gminę Poniec pn. „Dostawa sprzętu komputerowego w ramach programu „Cyfrowa Gmina”
Dokument wystawiony na w/w potrzeby dla firmy Speedserwis Tomasz Wroński

Szanowni Państwo,

Firma Dell Sp. z o.o. informuje, iż zintegrowany z płytą główną kontroler RAID 0 i RAID 1 w serii komputerów Dell Optiplex dostępny jest jedynie w modelu Dell Optiplex 7000

Z wyrazami szacunku,



DELL Sp. z o.o.
ul. Inflancka 4A
00-189 Warszawa

Dell sp. z o.o., ul. Inflancka 4A, 00-189 Warszawa, Polska; Tel: (48-22) 579 59 99 Fax: (48-22) 579 59 98;
NIP: 526-020-67-12, BDO: 000011072, REGON: 010562374;
Bank Handlowy W Warszawie S.A. 41 1030 1508 0000 00050006 1006;
SĄD REJONOWY dla miasta st. Warszawy, XII Wydział Gospodarczy Krajowego Rejestru Sądowego,
KRS 0000058844; Kapitał zakładowy: 139.941,30 zł o statusie dużego przedsiębiorcy
DellTechnologies.com

Signed by /
Podpisano przez:



Tomasz Wroński
SPEEDSERWIS
Tomasz Wroński

Date / Data:
2022-11-30 10:32

