Sygn. akt: KIO 2036/24

POSTANOWIENIE

Warszawa, dnia 02.07. 2024 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodnicząca:Agata Mikołajczyk

na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron w dniu 2 lipca 2024 r. w Warszawie w sprawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczejw dniu 10 czerwca 2024 r. przez wykonawcę: „**Konica Minolta Business Solutions Polska Sp. z o.o. z/s w Warszawie**(ul. Krakowiaków 44, 02255 Warszawa) w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **Gmina Miasto Kołobrzeg** (ul. Ratuszowa 13 78100 Kołobrzeg),

postanawia:

1.Umorzyć postępowanie odwoławcze;

2.Nakazać zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz odwołującego: **Konica Minolta Business Solutions Polska Sp. z o.o. z/s w Warszawie**(ul. Krakowiaków 44, 02255 Warszawa) kwotę **6.750 zł 00 gr** (słownie: sześć tysięcy siedemset pięćdziesiąt złotych zero groszy), stanowiącą 90 % kwoty wpisu uiszczonego przez odwołującego od odwołania.

Na orzeczenie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego w Warszawie - Sądu Zamówień Publicznych.

……

Sygn. akt: KIO 2036/24

Uzasadnienie

Odwołanie zostało wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 10 czerwca 2024 r. przez wykonawcę: „Konica Minolta Business Solutions Polska Sp. z o.o. z/s w Warszawie (Odwołujący) w postępowaniu prowadzonym na podstawie ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023r. poz. 1605 ze zm.), [ustawa Pzp lub Pzp lub Ustawa PZP] przez Zamawiającego: Gmina Miasto KołobrzegPrzedmiotem zamówienia publicznego jest: „Dzierżawa urządzeń wielofunkcyjnych na potrzeby Urzędu Miasta Kołobrzeg, Centrum Usług Społecznych w Kołobrzegu i Kołobrzeskiego Instytutu Kultury i Promocji” numer referencyjny: BZ.271.30.2024.K. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane dnia 5 czerwca 2024 roku w BZP pod numerem 2024/BZP 00351477 („Postępowanie” lub „Zamówienie”), Część 1,2,3.

Wykonawca podał: (...) wobec treści Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej jako: „SWZ”), a w szczególności wobec treści opisu przedmiotu zamówienia („OPZ”), tj:

I.następującej treści OPZ, Specyfikacja techniczna minimalnych parametrów zamawianych nowych urządzeń dla Części I,II,III Zamówienia: 1)

W Części I, dla Grupy urządzeń 1-5:

Charakterystyka kopiarki Rozdzielczość kopiowania: Opis wymaganego parametru 2400 dpi x 600 dpi

Charakterystyka drukarki Jakość druku: Opis wymaganego parametru 3600 dpi x 1200 dpi.

oraz dla Grupy urządzeń 6-8:

Charakterystyka kopiarki Rozdzielczość kopiowania: Opis wymaganego parametru 2400 dpi x 600 dpi

Charakterystyka drukarki Jakość druku: Opis wymaganego parametru 2400 dpi x 600 dpi.

W Części II, dla Grupy 1:

Charakterystyka kopiarki Rozdzielczość kopiowania: Opis wymaganego parametru 2400 dpi x 600 dpi

Charakterystyka kopiarki Jakość druku: Opis wymaganego parametru 3600 dpi x 1200 dpi.

oraz dla grup 2-4:

Charakterystyka kopiarki Rozdzielczość kopiowania: Opis wymaganego parametru 2400 dpi x 600 dpi

Charakterystyka drukarki Jakość druku: Opis wymaganego parametru 2400 dpi x 600 dpi.

W Części III, dla Grupy 1:

Charakterystyka kopiarki Rozdzielczość kopiowania: Opis wymaganego parametru 2400 dpi x 600 dpi

Charakterystyka drukarki Jakość druku: Opis wymaganego parametru

3600 dpi x 1200 dpi

2) wymaganie wspólne dla wszystkich trzech Części Zamówienia, dla wszystkich grup urządzeń, Charakterystyka kopiarki, Dysk twardy, Opis wymaganego parametru: min. 300 GB.

3) wymaganie wspólne dla wszystkich trzech Części Zamówienia, dla wszystkich grup urządzeń, Charakterystyka

drukarki Zgodne systemy operacyjne, Opis wymaganego parametru:
Zgodne systemy operacyjne: Windows 10/8/7/Vista/XP/Server 2008, Server 2003 (32/64 bity)/Windows Server2008 R2(64 Bity), Mac OS X 10.4.11-10.8,Linux/Unix, Citrix, Novel Netware (NDPS), SAP, AS/400
4) wymaganie w Części I, Grupa 3, Grupa 5, Charakterystyka kopiarki czas pierwszej kopii, Opis wymaganego parametru: - Czas pierwszej kopii: max 5 sekund.
5) wymaganie w Części I: Grupa 3, Grupa 5, Grupa 6 oraz w Części II: Grupa 1, Grupa 4, Charakterystyka kopiarki Automatyczny jednoprzebiegowy podajnik oryginałów dokumentów Opis wymaganego parametru
- Automatyczny jednoprzebiegowy podajnik oryginałów dokumentów: min. 300 arkuszy 80g/m2.
6) wymaganie Do dwóch sztuk urządzeń z części I, grupy 1, pięciu sztuk urządzeń z części I, grupy 4 Wykonawca dodatkowo wymaga finiszera wewnętrznego o następujących minimalnych parametrach technicznych:

Charakterystyka finiszera wewnętrznego	Opis wymaganego parametru
Ilość tac odbiorczych	Min. 2 tace odbiorcze
Ilość arkuszy w tacach odbiorczych	Min. 600 arkuszy

7) Do jednej sztuki urządzenia z części II grupy 1 Wykonawca dodatkowo wymaga finiszera zewnętrznego o następujących minimalnych parametrach technicznych:

Charakterystyka finiszera zewnętrznego	Opis wymaganego parametru
Ilość arkuszy w tacach odbiorczych	Min. 3250 arkuszy
Składanie broszury ze zszyciem	Min. 60 stron A5R-A3

8)wymaganie wspólne dla trzech części wszystkich grup urządzeń, Charakterystyka skanera Formaty plików, Opis wymaganego parametru JPG, wielostronicowy/jednostronny TIFF, XPS/PDF, Slim PDF, zabezpieczony PDF przeszukiwany PDF, edytowanie plików DOC, XLS, RTF, TXT
,w zakresie powyższego postanowienia Zamawiającemu zarzucam naruszenie następujących przepisów: art. 16 pkt 1-3, art. 99 ust. 1-4 oraz art. 17 ust. 1 pkt 2 PZP poprzez opisanie przedmiotu zamówienia w sposób nieproporcjonalny do wartości i celów przedmiotu zamówienia, a także w sposób nadmiarowy, który nie znajduje oparcia w uzasadnionych potrzebach Zamawiającego, w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców oraz zasadę efektywności, który umożliwia złożenie oferty wyłącznie w oparciu o urządzenia producenta Toshiba, wyłączający przy tym możliwość złożenia oferty przez wykonawców zdolnych do wykonania Zamówienia, w tym przez Odwołującego.

II. Stawiając powyższe zarzuty z pkt. I, Odwołania, wnoszę o nakazanie Zamawiającemu modyfikacji postanowienia wskazanego w pkt. I Odwołania, w nast. sposób:

1) Charakterystyka kopiarki: Rozdzielczość kopiowania: Opis wymaganego parametru 2400600 dpi x 600 dpi
Charakterystyka drukarki: Jakość druku: Opis wymaganego parametru 36001200 dpi x 1200 dpi.
2) wymaganie wspólne dla wszystkich trzech części zamówienia, dla wszystkich grup urządzeń, Charakterystyka kopiarki, Dysk twardy, Opis wymaganego parametru: min. 300250 GB.
i w związku z tym odpowiednie obniżenie minimalnej pojemności dysków w kryteriach oceny ofert do wartości min 250 GB.
3) wymaganie wspólne dla wszystkich trzech części zamówienia, dla wszystkich grup urządzeń, Charakterystyka drukarki Zgodne systemy operacyjne, Opis wymaganego parametru:
Zgodne systemy operacyjne: Windows 10/8/7/Vista/XP/Server 2008, Server 2003 (32/64 bity)/Windows Server2008 R2(64 Bity), Mac OS X 10.4.11-10.8,Linux/Unix, Citrix, Novel Netware (NDPS), SAP, AS/400 Windows 10 (32/64 Windows 11; Windows Server 2012;
Windows Server 2012 R2; Windows Server 2016; Windows Server 2019; Windows Server 2022; macOS 10.14 lub nowszy; Unix; Linux; Citrix.
4) wymaganie w Części I, Grupa 3, Grupa 5, Charakterystyka kopiarki czas pierwszej kopii, Opis wymaganego parametru: - Czas pierwszej kopii: max 5,2 sekund.
5) wymaganie w Części I: Grupa 3, Grupa 5, Grupa 6 oraz w Części II: Grupa 1, Grupa 4, Charakterystyka kopiarki Automatyczny jednoprzebiegowy podajnik oryginałów dokumentów Opis wymaganego parametru
- Automatyczny jednoprzebiegowy podajnik oryginałów dokumentów: min. 300100 arkuszy 80g/m2.
6) wymaganie Do dwóch sztuk urządzeń z części I, grupy 1, pięciu sztuk urządzeń z części I, grupy 4 Wykonawca dodatkowo wymaga finiszera wewnętrznego o następujących minimalnych parametrach technicznych:

Charakterystyka finiszera wewnętrznego	Opis wymaganego parametru
Ilość tac odbiorczych	Min. ~~2~~1 tac~~a~~e odbiorcz~~e~~a

Ilość arkuszy w tacach odbiorczych	Min. ~~65~~00 arkuszy

7) Do jednej sztuki urządzenia z części II grupy 1 Wykonawca dodatkowo wymaga finiszera zewnętrznego o następujących minimalnych parametrach technicznych:

Charakterystyka finiszera zewnętrznego	Opis wymaganego parametru
Ilość arkuszy w tacach odbiorczych	Min. ~~3250~~2200 arkuszy
Składanie broszury ze zszyciem	Min. ~~60~~20 stron ~~A5R-A3~~

8) wymaganie wspólne dla trzech części wszystkich grup urządzeń, Charakterystyka skanera Formaty plików, Opis wymaganego parametru

JPG, wielostronicowy/jednostronny TIFF, XPS/PDF, Slim PDF, zabezpieczony PDF, , przeszukiwany PDF, edytowanie plików DOC, XLS, RTF, TXT

(...)

IV.Interes i szkoda Odwołującego

1.Odwołujący posiada interes we wniesieniu Odwołania, ponieważ jest zainteresowany udziałem w Postępowaniu i zamierza złożyć w nim ofertę, a czynność Zamawiającego polegająca na ukształtowaniu wymagań minimalnych opisu przedmiotu zamówienia w zakresie czasu wykonania pierwszej kopii mono nie pozwala złożyć mu oferty w Postępowaniu, czego skutkiem może być poniesienie przez Odwołującego szkody w postaci utraty korzyści, jakie osiągnąłby w przypadku uzyskania Zamówienia.

(...)

4. Uwzględnienie Odwołania będzie skutkowało nakazaniem Zamawiającemu modyfikacji spornego postanowienia OPZ, co umożliwi Odwołującemu złożenie konkurencyjnej oferty i ubieganie się o uzyskanie Zamówienia.

Do postępowania odwoławczego po stronnie zamawiającego przystąpienie nie zgłosił żaden z wykonawców. Zgodnie z pkt 4 pisma z dnia 18.06/24 informacja wraz z kopią odwołania została przekazana w dniu 11.06.2024r. (...) *wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu (jako zadającym pytania w postępowaniu) o udzielenie zamówienia publicznego poprzez stronę internetową prowadzonego postępowania* (...)

Zamawiający w odpowiedzi na odwołanie (pismo z dnia 25.06.2024 r.) oświadczył, że uwzględnia odwołanie w części, tj. w zakresie zarzutów z punktu I ppkt.: 1), 3), 4) i 8) odwołania. Stosowna zmiana opisu przedmiotu zamówienia została już dokonana przez Zamawiającego pismem z dnia 12 czerwca 2024 r. Mając powyższe na uwadze Zamawiający wniósł o:

1.umorzenie, na podstawie przepisu art. 522 ust. 4 PZP postępowania w części dotyczącej zarzutów z punktu I ppkt: 1), 3), 4) i 8) odwołania z uwagi na uwzględnienie tych zarzutów przez Zamawiającego i dokonanie, pismem z dnia 12 czerwca 2024 r., stosownej modyfikacji opisu przedmiotu zamówienia (zgodnie z sugestią Odwołującego);

2.oddalenie odwołania w pozostałej części z uwagi na brak interesu prawnego po stronie Odwołującego;

ewentualnie, w przypadku uznania, iż Odwołujący wykazał interes prawny we wniesieniu odwołania wniósł o:

3. oddalenie odwołania w pozostałej (nie ujętej w punkcie 1) części, a więc w części dotyczącej zarzutów z punktu I ppkt.: 2) i 5) - 7) odwołania;

ponadto, wnoszę o:

(...)

W zakresie postępowania dowodowego wniósł o dopuszczenie i przeprowadzenie dowodu z:

1. oświadczenia Dyrektora Centrum Usług Społecznych w Kołobrzegu dotyczącego w zakresie uzasadnienia dla postawienia w postępowaniu wymogu dotyczącego parametrów finiszera zewnętrznego. (...)

Odwołujący w piśmie z dnia 01/07/2024 oświadczył (...) *na podstawie art. 520 ust. 1 PZP, cofam odwołanie z dnia 10 czerwca 2024 roku („Odwołanie"). Jednocześnie, wnoszę o zwrot 90% wpisu od Odwołania na następujący rachunek*: (...)

Izba ustaliła i zważyła, co następuje:

Postępowanie odwoławcze w niniejszej sprawie podlega umorzeniu w związku z oświadczeniem złożonym przez wnoszącego odwołanie wykonawcę na podstawie art. 520 ust.1 ustawy Pzp.

Zgodnie z art. 520 ust. 1 ustawy Pzp: „*Odwołujący może cofnąć odwołanie do czasu zamknięcia rozprawy"*.

W niniejszej sprawie ma zastosowanie wskazany przepis, albowiem Odwołujący w piśmie z dnia 1 lipca 2024 r. - przed wyznaczonym terminem posiedzenia i rozprawy na dzień 2 lipca 2024 r. - jednoznacznie oświadczył, że wycofuje odwołanie wniesione w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego. Izba dodatkowo zauważa, że w myśl art. 520 ust. 2 Pzp: „*2.Cofnięte odwołanie nie wywołuje skutków prawnych, jakie ustawa wiąże z wniesieniem odwołania do Prezesa Izby*". Odwołujący – jak podkreśla się w orzecznictwie i doktrynie Prawa zamówień publicznych - jest dysponentem wniesionego przez siebie odwołania, co przejawia się również w uprawnieniu do jego wycofania.

Krajowa Izba Odwoławcza nie bada i nie ocenia przyczyn cofnięcia odwołania. Bada wyłącznie formalną skuteczność złożenia oświadczenia o cofnięciu odwołania. Skuteczne cofnięcie odwołania jest wiążące dla Krajowej Izby Odwoławczej. Ponadto cofnięcie odwołania nie wymaga zgody pozostałych stron i uczestników postępowania.

Tym samym Izba na podstawie art. 568 pkt 1 w związku z art. 520 ust.1 cytowanej ustawy Pzp postanowiła o umorzeniu postępowania odwoławczego.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Izba miała na uwadze art. 557 ustawy Pzp oraz § 9 ust. 1 pkt 3 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 (Dz.U. z 2020 r., poz. 2437) i uwzględniając wskazane przepisy, nakazała zwrócić na rzecz Odwołującego 90% kwoty wpisu uiszczonego od odwołania w wysokości 7.500 zł.

Mając powyższe na uwadze postanowiono jak w sentencji.

……