

Sygn. akt: KIO 281/13
Sygn. akt: KIO 294/13
Sygn. akt: KIO 296/13

POSTANOWIENIE
z dnia 21 lutego 2013 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Ryszard Tetzlaff
Członkowie: Justyna Tomkowska
Agnieszka Trojanowska
Protokolant: Paweł Nowosielski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron w dniu **21.02.2013 r.** w Warszawie odwołań wniesionych do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej:

- A. w dniu 08 lutego 2013 r. przez wykonawcę **Siemens Sp. z o.o., ul. Żupnicza 11, 03-821 Warszawa (w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13)**
- B. w dniu 08 lutego 2013 r. przez wykonawcę **OK Medical Systems Sp. z o. o. Sp. k. – a., ul. Piątkowska 161, 60-650 Poznań (sygn. akt: KIO 294/13)**
- C. w dniu 08 lutego 2013 r. przez wykonawcę **GE Medical Systems Polska Sp. z o. o., ul. Wołoska 9, 02-583 Warszawa (sygn. akt: KIO 296/13)**

w postępowaniu prowadzonym przez **Wojewódzki Szpital Zespolony w Koninie, ul. Szpitalna 45, 62-504 Konin,**

przy udziale wykonawcy **OK Medical Systems Sp. z o. o. Sp. k. – a., ul. Piątkowska 161, 60-650 Poznań** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 281/13 po stronie Odwołującego;

przy udziale wykonawcy **TMS Sp. z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952 Warszawa** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 281/13 po stronie Zamawiającego;

przy udziale wykonawcy **Siemens Sp. z o.o., ul. Żupnicza 11, 03-821 Warszawa** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 294/13 po stronie Odwołującego;

przy udziale wykonawcy **TMS Sp. z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952 Warszawa** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 294/13 po stronie Zamawiającego;

przy udziale wykonawcy **Alteris S.A., ul. PCK 6 lok. 3, 40-057 Katowice** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 296/13 po stronie Odwołującego;

przy udziale wykonawcy **TMS Sp. z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952 Warszawa** zgłaszającego swoje przystąpienie do postępowania odwoławczego o sygn. akt: KIO 296/13 po stronie Zamawiającego;

postanawia:

1. **A. umorzyć postępowanie odwoławcze o sygn. akt: KIO 281/13;**
B. umorzyć postępowanie odwoławcze o sygn. akt: KIO 294/13;
C. umorzyć postępowanie odwoławcze o sygn. akt: KIO 296/13;

2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych kwoty **45 000 zł 00 gr** (słownie: czterdzieści pięć tysięcy złotych zero groszy), stanowiącej uiszczone wpisy od odwołań, w tym kwoty **15 000 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) na rzecz **Siemens Sp. z o.o., ul. Żupnicza 11, 03-821 Warszawa**, kwoty **15 000 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) na rzecz **OK Medical Systems Sp. z o. o. Sp. k. – a., ul. Piątkowska 161, 60-650 Poznań** oraz kwoty **15 000 zł 00 gr** (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) na rzecz **GE Medical Systems Polska Sp. z o. o., ul. Wołoska 9, 02-583 Warszawa**.

Stosownie do art. 198a i 198b ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. 113, poz. 759 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 7 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do Sądu Okręgowego **w Koninie**.

Przewodniczący:

.....

Członek:

.....

.....

Sygn. akt: KIO 281/13

Sygn. akt: KIO 294/13

Sygn. akt: KIO 296/13

Uzasadnienie

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego na realizację zamówienia pn.: *„Zakup i dostawę tomografu komputerowego wraz z zaprojektowaniem i wykonaniem przebudowy oraz modernizacją pomieszczeń Zakładu Diagnostyki Obrazowej w budynku B, II piętro, Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Koninie, przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 1”* (nr sprawy: WSZ-NZ-5/2013), zostało wszczęte przez Wojewódzki Szpital Zespolony w Koninie, ul. Szpitalna 45, 62-504 Konin zwany dalej: *„Zamawiającym”*, ogłoszeniem w Dzienniku Urzędowym Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich za numerem 2013/S 021-032601 z dnia 30.01.2013 r. Specyfikacja Istotnych Warunków Zamówienia zwana dalej: *„SIWZ”* została opublikowana na stronie internetowej Zamawiającym w tym samym dniu.

Na mocy zarządzenia Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 12.02.2013 r. sprawy o sygn. akt: KIO 281/13, sygn. akt: KIO 294/13 oraz sygn. akt: KIO 296/13 zostały skierowane do łącznego rozpatrzenia.

Odwołanie w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13 – Siemens Sp. z o.o.:

W dniu 08.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) Siemens Sp. z o.o., ul. Żupnicza 11, 03-821 Warszawa zwana dalej: *„Siemens Sp. z o.o.”* albo *„Odwołującym w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13”* albo *„Przystępujący w sprawie KIO 294/13”* wniosła odwołanie na postanowienia SIWZ. Kopie odwołania Zamawiający otrzymał w dniu 08.02.2013 r. (faxem). Odwołanie zostało wniesione na czynności dokonane przez Zamawiającego polegające na:

- a) sporządzeniu SIWZ w zakresie wymaganych parametrów technicznych przedmiotu zamówienia w sposób naruszający zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców
- b) opisie przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję oraz uniemożliwienie złożenia ważnej oferty, poprzez określenie parametrów granicznych jednoznacznie preferujących urządzenia jednego konkretnego producenta. Odwołujący

zarzucił Zamawiającemu naruszenie art. 7 ust. 1, art. 29 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759 z późn. zm.) zwanej dalej: „Pzp”. Wnosił o:

a) uwzględnienie odwołania w całości; b) przywrócenie zasady równego traktowania wykonawców poprzez nakazanie Zamawiającemu wprowadzenia modyfikacji zapisów SIWZ w sposób wynikający z uzasadnienia odwołania i tym samym umożliwienie Odwołującemu złożenie ważnej oferty. Sformułował 16-ście szczegółowych zarzutów.

Zamawiający w dniu 11.02.2013 r. zamieścił na stronie internetowej kopie odwołania oraz wezwanie w trybie art. 185 ust.1 Pzp do uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W dniu 13.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) OK Medical Systems Sp. z o. o. Sp. k. – a., ul. Piątkowska 161, 60-650 Poznań zwana dalej: „OK Medical Systems Sp. z o. o. Sp. k. – a.” albo „Odwołującym w sprawie o sygn. akt: KIO 294/13” albo „Przystępującym w sprawie KIO 281/13” zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego wnosząc o uwzględnienie w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu.

W dniu 12.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) TMS Sp. z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952 Warszawa zwana dalej: „TMS Sp. z o.o.” albo *Przystępującym w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13, KIO 294/13, KIO 296/13* zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego wnosząc o oddalenie odwołania w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu.

Odwołanie w sprawie o sygn. akt: KIO 294/13 - OK Medical Systems Sp. z o. o. Sp. k. – a.:

W dniu 08.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) OK Medical Systems Sp. z o. o. Sp. k. – a. wniosła odwołanie na postanowienia SIWZ. Kopie odwołania Zamawiający otrzymał w dniu 08.02.2013 r. (faxem). Odwołanie zostało wniesione na czynności dokonane przez Zamawiającego polegające na:

1. opisie przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający uczciwą konkurencję poprzez dobór parametrów technicznych w sposób uniemożliwiający Odwołującemu złożenie oferty;
2. naruszeniu zasady zachowania uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców poprzez opis przedmiotu zamówienia w sposób charakterystyczny dla urządzeń konkretnego producenta. Odwołujący zarzucił Zamawiającemu naruszenie art. 1 ust. 1, art. 29 ust. 1 i 2 Pzp. Odwołujący wnosił o:

1. uwzględnienie odwołania w całości;

2. dokonanie modyfikacji zapisów SIWZ w sposób wynikający z uzasadnienia odwołania umożliwiając tym samym złożenie Odwołującemu ważnej oferty. Sformułował 16-ście szczegółowych zarzutów.

Zamawiający w dniu 11.02.2013 r. zamieścił na stronie internetowej kopie odwołania oraz wezwanie w trybie art. 185 ust.1 Pzp do uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W dniu 14.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) Siemens Sp. z o.o., zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego wnosząc o uwzględnienie w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu.

W dniu 12.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) TMS Sp. z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952 Warszawa zwana dalej: „TMS Sp. z o.o.” albo „Przystępującym w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13, KIO 294/13, KIO 296/13” zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego wnosząc o oddalenie odwołania w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu.

Odwołanie w sprawie o sygn. akt: KIO 296/13 - GE Medical Systems Polska Sp. z o. o.:

W dniu 08.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) GE Medical Systems Polska Sp. z o. o., ul. Wołoska 9, 02-583 Warszawa zwana dalej: „GE Medical Systems Polska Sp. z o. o.” albo „Odwołującym w sprawie o sygn. akt: KIO 296/13” wniosła odwołanie na postanowienia SIWZ. Kopie odwołania Zamawiający otrzymał w dniu 08.02.2013 r. (faxem). Odwołujący zarzucił Zamawiającemu, że: dokonał opisu przedmiotu zamówienia w sposób niejednoznaczny i niewyczerpujący, nieuwzględniający wszystkich wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na treść oferty oraz w sposób utrudniający uczciwą konkurencję, poprzez dobór parametrów i preferencje określonych rozwiązań technicznych, charakterystycznych dla wyrobów konkretnego producenta, czym uniemożliwił złożenie oferty Odwołującemu, wskutek czego w postępowaniu zostały naruszone przepisy art. 7 ust. 1 i 3, art. 29 ust. 1 i 2 Pzp oraz inne przepisy przywołane w uzasadnieniu odwołania. Wnosił o uwzględnienie odwołania w całości i nakazanie Zamawiającemu dokonania zmian w SIWZ lub ogłoszeniu o zamówieniu - zgodnie z żądaniami wynikającymi z uzasadnienia odwołania, a w konsekwencji, na zasadzie art. 38 ust. 4a Pzp, Odwołujący wnosił o nakazanie Zamawiającemu dokonania stosownej (jeśli będzie obligatoryjna) zmiany ogłoszenia o zamówieniu. Sformułował dziewięć szczegółowych zarzutów.

Zamawiający w dniu 11.02.2013 r. zamieścił na stronie internetowej kopie odwołania oraz wezwanie w trybie art. 185 ust.1 Pzp do uczestników postępowania przetargowego do wzięcia udziału w postępowaniu odwoławczym.

W dniu 12.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) Alteris S.A., ul. PCK 6 lok. 3, 40-057 Katowice zwana dalej: „Alteris S.A.” albo „Przystępującym w sprawie o sygn. akt: KIO 296/13” zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Odwołującego wnosząc o uwzględnienie odwołania w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu.

W dniu 12.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) TMS Sp. z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952 Warszawa zwana dalej: „TMS Sp. z o.o.” albo „Przystępującym w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13, KIO 294/13, KIO 296/13” zgłosił przystąpienie do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego wnosząc o oddalenie odwołania w całości. Kopia zgłoszenia została przekazana Zamawiającemu oraz Odwołującemu.

Odwołanie w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13, sygn. akt: KIO 294/13, sygn. akt: KIO 296/13:

W dniu 20.02.2013 r. (faxem) Zamawiający poinformował o unieważnieniu postępowania na realizację zamówienia pn.: *„Zakup i dostawę tomografu komputerowego wraz z zaprojektowaniem i wykonaniem przebudowy oraz modernizacją pomieszczeń Zakładu Diagnostyki Obrazowej w budynku B, II piętro, Wojewódzkiego Szpitala Zespolonego w Konie, przy ul. Kard. S. Wyszyńskiego 1”* (nr sprawy: WSZ-NZ-5/2013).

W dniu 20.02.2013 r. (faxem) TMS Sp. z o.o., tj. Przystępujący w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13, KIO 294/13, KIO 296/13 po stronie Zamawiającego poinformował w ramach swojego pisma procesowego, że w związku z decyzją Zamawiającego o unieważnieniu przedmiotowego postępowania przetargowego pismem z dnia 18.02.2013 r., w razie odbycia się posiedzenia i rozprawy oraz w przypadku uwzględnienia przez Zamawiającego zarzutów zawartych w odwołaniach nie będzie wnosić sprzeciwu.

W dniu 21.02.2013 r. (faxem), a następnie tego samego dnia pisemnie przed otwarciem posiedzenia Zamawiający wobec wniesionych odwołań o sygn. akt: KIO 281/13, sygn. akt: KIO 294/13 oraz sygn. akt: KIO 296/13 do Prezesa KIO wniósł na piśmie, w trybie art. 186 ust. 1 i 2 Pzp, odpowiedź na odwołania, w której uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniach wniesionych w dniu 08 lutego 2013 r. przez wykonawców: Siemens Sp. z o.o., ul. Żupnicza 11, 03-821 Warszawa (w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13); OK Medical Systems Sp. z o. o. Sp. k. – a., ul. Piątkowska 161, 60-650 Poznań (sygn. akt: KIO

294/13) oraz GE Medical Systems Polska Sp. z o. o., ul. Wołoska 9, 02-583 Warszawa (sygn. akt: KIO 296/13).

W dniu 21.02.2013 r. (wpływ bezpośredni do Prezesa KIO) przed otwarciem posiedzenia wpłynęło pismo procesowe TMS Sp. z o.o., tj. Przystępującego w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13, KIO 294/13, KIO 296/13 po stronie Zamawiającego, w ramach którego Przystępujący oświadczył, że nie wnosi sprzeciwu co do uwzględnienia zarzutów przedstawionych w odwołaniach z dnia 08.02.2013 r.

W dniu 21.02.2013 r. w związku z postanowieniem Izby z dnia 12.02.2013 r. odbyło się posiedzenie niejawne z udziałem stron.

Zamawiający w osobach umocowanego pełnomocnika podtrzymał na posiedzeniu uwzględnienie w całości odwołań o sygn. akt: KIO 291/13, sygn. akt: KIO 294/13 oraz sygn. akt: KIO 296/13.

Uwzględniając powyższe, Izba uznała, że istniała podstawa do przyjęcia, iż postępowanie odwoławcze – stosownie do dyspozycji art. 186 ust. 2 Pzp - należało umorzyć.

Wobec ustalenia, że Zamawiający uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniach, a Przystępujący po stronie Zamawiającego nie wniósł sprzeciwu, Izba – działając na podstawie art. 186 ust. 2 oraz art. 192 ust. 1 zd. 2 Pzp – umorzyła postępowanie odwoławcze w sprawie o sygn. akt: KIO 281/13, sygn. akt: KIO 294/13 oraz sygn. akt: KIO 296/13 na posiedzeniu niejawnym z udziałem stron.

Izba, działając na podstawie art. 192 ust. 8 Pzp w zw. z § 13 ust. 3 zd. 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpoznawaniu odwołań (Dz. U. Nr 48, poz. 280), wydała w sprawach o sygn. akt: KIO 281/13, sygn. akt: KIO 294/12 oraz sygn. akt: 296/13 orzeczenie łączne.

Orzekając o kosztach postępowania odwoławczego Izba uwzględniła, iż z mocy art. 186 ust. 6 pkt 1 Pzp koszty te znoszą się wzajemnie, jednocześnie nakazując dokonanie zwrotu Odwołującemu kwoty uiszczonej tytułem wpisu, zgodnie z § 5 ust. 1 pkt 1 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z 15 marca 2010 r. w sprawie wysokości i sposobu pobierania wpisu od odwołania oraz rodzajów kosztów w postępowaniu odwoławczym i sposobu ich rozliczania (Dz. U. Nr 41, poz. 238).

Zgodnie z § 13 ust. 2 pkt 2 rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpatrywaniu odwołań (Dz. U. nr 48, poz. 280) - postanowienie wydano na posiedzeniu niejawnym. W oparciu o § 32 ww. rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 22 marca 2010 r. w sprawie regulaminu postępowania przy rozpatrywaniu odwołań, ogłoszenie postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wydanego na posiedzeniu niejawnym następuje przez

wywieszenie sentencji postanowienia na tablicy ogłoszeń w siedzibie Krajowej Izby Odwoławczej, a informacja o ogłoszeniu podawana jest na stronie internetowej Urzędu Zamówień Publicznych. Odpis postanowienia przesyła się stronom i uczestnikom postępowania odwoławczego.

Przewodniczący:

.....

Członek:

.....

.....