

Sygn. akt KIO 1299/22

POSTANOWIENIE
z dnia 31 maja 2022 roku

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Jolanta Markowska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym bez udziału stron i uczestników postępowania w dniu 31 maja 2022 r. w Warszawie odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 16 maja 2022 r. przez wykonawcę: **Computex Sp. z o.o. Sp. k., ul. Mroźna 27, 03-654 Warszawa** w postępowaniu prowadzonym przez zamawiającego: **Województwo Mazowieckie, ul. Jagiellońska 26, 03-719 Warszawa,**

przy udziale wykonawcy: **T-Mobile Polska S.A., ul. Marynarska 1202-674 Warszawa,** zgłaszającego przystąpienie do postępowania odwoławczego w sprawie o sygn. akt KIO 1299/22 po stronie odwołującego,

postanawia:

1. umarza postępowanie odwoławcze,
2. nakazuje zwrot z rachunku bankowego Urzędu Zamówień Publicznych na rzecz wykonawcy: **Computex Sp. z o.o. Sp. k., ul. Mroźna 27, 03-654 Warszawa** kwoty **15 000 zł** (słownie: piętnaście tysięcy złotych zero groszy) stanowiącej równowartość kwoty uiszczzonego wpisu od odwołania.

Stosownie do art. 579 ust. 1 i 580 ust. 1 i ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) na niniejsze postanowienie - w terminie 14 dni od dnia jego doręczenia - przysługuje skarga za pośrednictwem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej do **Sądu Okręgowego w Warszawie.**

Przewodniczący

UZASADNIENIE

Zamawiający – Województwo Mazowieckie z siedzibą w Warszawie - prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na „Dostawę infrastruktury teleinformatycznej Data Center wraz z kolokacją urządzeń oraz budowę i utrzymanie sieci WAN w ramach projektu E-zdrowie dla Mazowsza 2”. Ogłoszenie o zamówieniu opublikowano w Dzienniku Urzędowym UE nr 2022/S 087-235596 z dnia 4 maja 2022 r. W tym samym dniu Zamawiający udostępnił wykonawcom specyfikację warunków zamówienia na Platformie Zakupowej.

Wykonawca, Computex Sp. z o.o. Sp. k., z siedzibą w Warszawie, na podstawie art. 513 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2021 r. poz. 1129 ze zm.) zwanej dalej „Pzp”, wniósł w dniu 16 maja 2022 r. odwołanie wobec czynności sporządzenia przez Zamawiającego Specyfikacji Warunków Zamówienia (dalej „SWZ”) w zakresie opisu przedmiotu zamówienia z naruszeniem zasad udzielania zamówień publicznych, w szczególności zasady równości i uczciwej konkurencji a także proporcjonalności. Odwołujący zarzucił naruszenie przez Zamawiającego art. 99 ust 1, 2 i 4 Pzp oraz art. 16 pkt 1 i 3 Pzp, poprzez sporządzenie SWZ w zakresie opisu przedmiotu zamówienia w sposób utrudniający i ograniczający uczciwą konkurencję, poprzez taki dobór parametrów, które uniemożliwiają złożenie konkurencyjnej oferty i dostęp do postępowania. Według wiedzy Odwołującego aktualny opis przedmiotu zamówienia w zakresie objętym zarzutami odwołania faktycznie nie pozwala na zaoferowanie obudów serwerów kasetowych jakiegokolwiek z producentów. Odwołujący podniósł, że zgodnie z dostępnymi danymi rynkowymi, aktualnie nie istnieją i nie są dostępne żadne obudowy żadnego z producentów spełniające tak opisane wymagania SWZ. Jak wynika bowiem z danych produktowych dla dostępnych rynkowo obudów serwerów kasetowych wiodących producentów tego rodzaju rozwiązań:

- producent Dell - posiada w ofercie obudowę Poweredge-mx7000, która ma wysokość 7U i możliwość obsługi do 8 serwerów kasetowych
- producent HPE – posiada w ofercie obudowę HPE Synergy 12000 Frame, która ma wysokość 10 U i możliwość obsługi do 12 serwerów o połowie wysokości lub 6 serwerów o pełnej wysokości.

Zdaniem Odwołującego, konieczna modyfikacja wymagań SWZ w zakresie parametrów obudowy serwerów kasetowych w sposób o jaki wnosi Odwołujący pozwoli na:

- zaoferowanie dostępnych rynkowo obudów serwerów kasetowych – aktualny OPZ nie pozwala na złożenie oferty,

- zapewnienie konkurencyjności opisu przedmiotu zamówienia – możliwe będzie zaoferowanie rozwiązań dwóch wiodących producentów serwerów kasetowych i obudów Dell oraz HPE - co spełnia dyrektywy wynikające z art. 99 oraz 16 Pzp,
- zaoferowanie optymalnych i nowoczesnych rozwiązań stosowanych z powodzeniem w analogicznych projektach.

Mając powyższe na względzie Odwołujący wniósł o wprowadzenie w SWZ następującej koniecznej modyfikacji wymagań w zakresie parametrów obudowy serwerów kasetowych (Załącznik nr 2 – OPZ) - pkt 29. Obudowa do serwerów kasetowych musi spełniać następujące minimalne wymagania:

„Zestaw do instalacji w standardowej szafie rack 19”, składający się z maksymalnie trzech obudów, umożliwiający instalację minimum 20 serwerów kasetowych dostarczanego typu, o wysokości sumarycznej nie przekraczającej 21U, wraz z kompletem szyn umożliwiających instalację w szafie rack 19.”

Wezwanie do udziału w postępowaniu toczącym się w wyniku wniesienia odwołania oraz kopię odwołania złożonego przez wykonawcę Computex Sp. z o.o. Sp.k. z siedzibą w Warszawie, zostało zamieszczone na stronie internetowej prowadzonego postępowania - Platformie Zakupowej w dniu 17 maja br., oraz przekazane do wszystkich wykonawców biorących udział w przedmiotowym postępowaniu, za pośrednictwem Platformy Zakupowej.

Na wezwanie Zamawiającego do zgłoszenia przystąpienia do postępowania odwoławczego, w dniu 20 maja 2022 r. wykonawca T-Mobile Polska S.A. zgłosił przystąpienie do niniejszego postępowania, stosownie do art. 525 ust. 1- 3 Pzp, po stronie Odwołującego, wnosząc o uwzględnienie odwołania.

Pismem z dnia 27 maja 2022 r. Zamawiający złożył odpowiedź na odwołanie, w której uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu. Zamawiający wyjaśnił, że w związku z wniesionym w dniu 16 maja 2022 r. odwołaniem przez wykonawcę Computex Sp. z o.o. Sp.k., Zamawiający, działając w trybie art. 521 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1194 ze zm.) uwzględnił odwołanie w całości oraz w związku z przytoczonym przez Odwołującego argumentem o braku dostępności na rynku urządzeń wyspecyfikowanych w Opisie Przedmiotu Zamówienia, wprowadza zmiany do Opisu przedmiotu zamówienia (załącznik nr 2 do SWZ) zgodnie z żądaniami Odwołującego, tj.:

1. W rozdziale 5 ust. 29 lp 1 w zakresie wymagań dla obudowy do serwerów kasetowych otrzymuje nowe następujące brzmienie:

Lp.	Nazwa parametru	Opis minimalnych wymagań technicznych
1	Obudowa	Zestaw do instalacji w standardowej szafie rack 19", składający się z maksymalnie trzech obudów, umożliwiającą instalację minimum 20 serwerów kasetowych dostarczanego typu, o wysokości sumarycznej nie przekraczającej 21U, wraz z kompletem szyn umożliwiających instalację w szafie rack 19.

2. W rozdziale 5 ust. 1 lp 2 w zakresie liczby dostarczanej infrastruktury otrzymuje nowe następujące brzmienie:

L.p.	Przedmiot zakupu	Liczba elementów/licencji dostarczanych do DC-UMWM	Liczba elementów/licencji dostarczanych do DRC-UMWM
2	obudowa do oferowanych serwerów kasetowych	1 zestaw	1 zestaw

3. W rozdziale 5 ust. 25 wymaganie Z.56 otrzymuje nowe następujące brzmienie:

Lp.	Opis wymagania
Z.56	System umożliwi scentralizowane zarządzanie co najmniej wszystkimi serwerami kasetowymi dostarczonymi w ramach przetargu, w tym monitorowanie stanu serwerów kasetowych i ich alertów, analizę wydajności oraz zadania administracyjne opisane poniżej.

Biorąc pod uwagę dokonane powyżej ustalenia, Izba zważyła, co następuje:

Izba stwierdziła, że wobec uwzględnienia przez Zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu oraz wobec braku zgłoszenia przez wykonawców w ustawowym terminie oraz w trybie, o którym mowa w art. 525 ust. 1-3 Pzp, przystąpienia do postępowania odwoławczego po stronie Zamawiającego, postępowanie niniejsze należało umorzyć na podstawie art. 522 ust. 1 Pzp, zgodnie z którym, w przypadku uwzględnienia przez zamawiającego w całości zarzutów przedstawionych w odwołaniu, Izba może umorzyć postępowanie odwoławcze na posiedzeniu niejawnym bez obecności stron oraz uczestników postępowania odwoławczego, którzy przystąpili do postępowania po stronie wykonawcy,

pod warunkiem że w postępowaniu odwoławczym po stronie zamawiającego nie przystąpił w terminie żaden wykonawca. W takim przypadku zamawiający wykonuje, powtarza lub unieważnia czynności w postępowaniu o udzielenie zamówienia, zgodnie z żądaniem zawartym w odwołaniu.

Wobec powyższego, postanowiono, jak w sentencji.

O kosztach postępowania Izba orzekła, biorąc pod uwagę treść § 9 ust. 1 pkt 2a 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. 2020r., poz. 2437), z którego wynika, że jeżeli zamawiający uwzględnił w całości zarzuty przedstawione w odwołaniu przed otwarciem rozprawy, a do postępowania odwoławczego nie przystąpił żaden wykonawca po stronie zamawiającego, Izba orzeka o dokonaniu zwrotu na rzecz Odwołującego z rachunku Urzędu kwoty uiszczonej tytułem wpisu od odwołania.

Przewodniczący