

Sygn. akt KIO/W 78/20

POSTANOWIENIE
z dnia 18 września 2020 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Magdalena Grabarczyk

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 18 września 2020 r. w Warszawie wniosku z dnia 16 września 2020 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wniesionego przez zamawiającego - Wojewódzki i Szpital Specjalistyczny w Olsztynie - w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę wyrobów diagnostycznych, odczynników medycznych oraz drobnego sprzętu laboratoryjnego

postanawia:

uchyla zakaz zawarcia umowy

Uzasadnienie

Zamawiający - Wojewódzki i Szpital Specjalistyczny w Olsztynie - prowadzi w trybie przetargu nieograniczonego na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 ze zm.), dalej jako „ustawa” albo „Pzp” postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na dostawę wyrobów diagnostycznych, odczynników medycznych oraz drobnego sprzętu laboratoryjnego.

Zamawiający wybrał najkorzystniejszą ofertę złożoną przez wykonawcę M. M. prowadzącego działalność gospodarczą pod nazwą Biomedico M. M. w Gdyni, w związku z czym 21 sierpnia 2020 r. przez wykonawcę MEDLAB PRODUCTS Sp. z o.o. w Raszynie wniósł odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej.

Pismem z 16 września 2020 r. (*presentata* Krajowej Izby Odwoławczej 17 września 2020 r.) zamawiający działając na podstawie art. 183 ust. 2 Pzp wniósł o uchylenie zakazu zawarcia umowy. W uzasadnieniu wskazał, że po otrzymaniu informacji o wniesieniu odwołania, w wymaganych terminach przedstawiał dokumenty oraz niezbędne informacje. Do dnia 16 września 2020 r. Prezes Krajowej Izby Odwoławczej nie wyznaczył terminu

posiedzenia, na którym zostanie rozpatrzone odwołanie. Zamawiający uzasadniał, że uwagi na fakt, że przedmiot zamówienia jest znaczący dla zapewnienia jego działalności statutowej, a diagnostyka oraz leczenie pacjentów, zarówno ambulatoryjnych, jak i szpitalnych, ma na celu ratowanie ich życia i zdrowia, zawarcie umowy w przedmiocie dostawy wyrobów diagnostycznych jest niezbędne do zachowania ciągłości pracy zamawiającego.

Izba zważyła, co następuje:

Wniosek zamawiającego zasługuje na uwzględnienie.

Art. 183 ust.2 zdanie drugie Pzp stanowi, że Izba może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli niezawarcie umowy mogłoby spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego, w szczególności w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, przewyższające korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Powołany przepis wymaga zatem ustalenia w pierwszej kolejności, czy brak udzielenia zamówienia, czyli niezawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego, spowoduje negatywne skutki dla interesu publicznego. W razie pozytywnej odpowiedzi na to pytanie, należy zbadać, czy negatywne skutki przewyższają korzyści związane z ochroną wszystkich interesów zagrożonych uszczerbkiem skutkiem czynności podjętych przez zamawiającego.

Wobec braku zdefiniowania pojęcia interesu publicznego w ustawie orzecznictwo przyjmuje rozumienie tego pojęcia wynikające z uchwały Trybunału Konstytucyjnego z dnia 12 marca 1997 r. (W 8/96), w której uznano, że za interes publiczny należy uznać korzyści uzyskiwane w wyniku realizacji przedsięwzięć służących ogółowi w zakresie zadań ciążących na administracji rządowej oraz samorządowej, realizowanych w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych, związanych np. z ochroną zdrowia, oświaty, kultury, porządku publicznego.

Kierując się tą definicją Izba uznała, że zakup wyrobów diagnostycznych, odczynników medycznych oraz drobnego sprzętu laboratoryjnego służących ochronie zdrowia i życia ludzkiego niewątpliwie leży w interesie publicznym. Jest to szczególnie aktualne w utrzymującym się stanie epidemii (*vide*: rozporządzenie Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz.U. poz. 491 ze zm.), w którym dostęp do diagnostyki oraz świadczeń medycznych ma szczególnie doniosłe znaczenie.

Z uwagi na organizację pracy Krajowej Izby Odwoławczej w warunkach zagrożenia epidemicznego oraz obowiązujących procedurach służących ograniczeniu możliwości zakażenia wirusem SARS-CoV-2 nie jest możliwe ustalenie daty, w której nastąpi rozpoznanie odwołania. W tej sytuacji nie można przewidzieć daty, w której zamawiający będzie mógł zawrzeć umowę w sprawie zamówienia publicznego, zatem nieudzielenie zamówienia z całą pewnością przyniesie negatywne skutki dla interesu publicznego. Zamawiający może znaleźć się w sytuacji, w której wykonywanie jego działalności statutowej będzie co najmniej utrudnione.

Izba uznała, że negatywne konsekwencje dla interesu publicznego przewyższają w okolicznościach sprawy korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia, w szczególności interesu odwołującego, który zostanie pozbawiony szansy uzyskania zamówienia w tym postępowaniu.

Z uwagi na powyższe Izba na podstawie art. 183 ust. 2 Pzp postanowiła jak w sentencji, orzekając w formie postanowienia na podstawie art. 183 ust. 4 Pzp.

Stosownie do art. 183 ust. 4 zdanie drugie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 poz. 1843 ze zm.) na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

Przewodniczący:

.....