

POSTANOWIENIE
z dnia 25 stycznia 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Agata Mikołajczyk

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 25 stycznia 2021 r. w Warszawie wniosku zamawiającego: **Gminę Karczew** (ul. Warszawska 28, 05-480 Karczew) z dnia 22 stycznia 2021 r. o uchylenie zakazu zawarcia dwóch umów: w części I i w części II - do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą (KIO) wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem jest: *„Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy na terenie Gminy Karczew oraz odpadów dostarczanych przez mieszkańców do Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych — trzy Części”*. Znak postępowania: ZP.271.12.2020. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dz. Urz. UE w dniu 4 listopada 2020 r. Nr 2020/S 215-527604,

postanawia:

uchylić zakaz zawarcia umowy na „odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy na terenie wiejskim gminy Karczew (Część I Zamówienia) oraz umowy na „odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy Miasta Karczewa (zabudowa jednorodzinna) oraz z PSZOK (Część II Zamówienia) przed ogłoszeniem przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze w postępowaniu, którego przedmiotem jest: „Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy na terenie Gminy Karczew oraz odpadów dostarczanych przez mieszkańców do Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych — trzy Części”.

Uzasadnienie

Zamawiający - Gmina Karczew w piśmie z dnia 22 stycznia 2021 r. wystąpił o uchylenie zakazu zawarcia dwóch umów: w części I i w części II - przed ogłoszeniem przez KIO wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, o którym mowa w art. 183 ust. 1

ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), (ustawa Pzp), w postępowaniu o udzielenie zamówienia, którego przedmiotem jest: *Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy na terenie Gminy Karczew oraz odpadów dostarczanych przez mieszkańców do Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych — trzy Części*". Wskazał, że wniosek ten złożył w związku z odwołaniem wniesionym przez wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia (Konsorcjum Firm): Lider Konsorcjum: PreZero Service Centrum Sp. z o.o. z siedzibą w Kutnie oraz Partner Konsorcjum: Remondis Otwock Sp. z o.o. z siedzibą w Otwocku. Podał ponadto, że w Części I zamówienia przedmiotem jest: „Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy na terenie wiejskim Gminy Karczew”, a w Części II: „Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy Miasta Karczew (zabudowa jednorodzinna) oraz z PSZOK”.

W uzasadnieniu wniosku wskazał na następujące okoliczności:

Ze względu na wniesione odwołanie oraz konieczność zapewnienia odbioru i zagospodarowania odpadów z terenu Gminy Karczew w styczniu 2021 roku, Zamawiający zawarł na podstawie art. 6a ustawy PZP umowy na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy na terenie wiejskim gminy Karczew (Część I Zamówienia) oraz na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy Miasta Karczewa (zabudowa jednorodzinna) oraz z PSZOK (Część II Zamówienia). Umowy zawarte zostały na okres do dnia 31 stycznia 2021 roku. Do dnia wniesienia przedmiotowego pisma nie rozstrzygniętym pozostaje odwołanie Wykonawcy we wskazanym powyżej zakresie. Tymczasowo zawarte umowy na odbiór i zagospodarowanie odpadów w Części I i Części II zamówienia w celu realizacji obowiązków wynikających z ustawy z dnia 13 września 1996 roku o utrzymaniu czystości i porządku w gminach (Dz. U z 2020 roku, poz. 1439 z późn. zm.) wygasają z dniem 31 stycznia 2021 roku. Powyższa sytuacja generuje niepewność oraz brak kontynuacji realizacji zadań własnych Zamawiającego. W ocenie Zamawiającego, w przedstawionym powyżej stanie faktycznym, wskazanym jest wnioskować o uchylenie zakazu zawarcia umów we wskazanym powyżej zakresie. Przemawia za tym, fakt, iż nie zawarcie umów spowoduje niewątpliwie negatywne, nieodwracalne skutki dla interesu publicznego, przewyższające korzyści związane z koniecznością ochrony i interesów Wykonawców, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez Zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Zdaniem Zamawiającego nie zawarcie umów od 1 lutego 2021 roku, spowoduje wstrzymanie odbioru odpadów z terenu zabudowy jednorodzinnej zlokalizowanej

na obszarze Miasta Karczewa oraz na obszarze sołectw Gminy Karczew. Nie będzie również możliwy odbiór odpadów z terenu Punktu Selektywnego Zbierania Odpadów Komunalnych (PSZOK). Ze względu na przyzwyczajenia mieszkańców wynikające z faktu, że do tej pory odpady odbierane były regularnie, w określone dni tygodnia, zgodnie z harmonogramem, dochodzić będzie do sytuacji, w których mieszkańcy będą wystawiać worki i pojemniki z odpadami poza teren nieruchomości, a te nie będą odbierane. Odpady te będą stały do czasu ich odbioru lub co gorsza mogą w przypadku utrzymującego się braku odbiorów być wyrzucane na dziko, co spowoduje dodatkowe negatywne skutki dla środowiska naturalnego. W odpadach nierzadko znajdują się bowiem odpady spożywcze, które wabią ptaki, psy, koty oraz inne zwierzęta wolnożyjące. Worki z odpadami będą rozrywane, a odpady roznoszone na większy obszar. Ponieważ w większości przypadków worki ustawiane są w pasach drogowych dróg publicznych zanieczyszczana będzie przestrzeń publiczna co spowoduje konieczność prowadzenia dodatkowych prac porządkowych przez służby Gminy Karczew oraz innych zarządców dróg, To z kolei przełoży się na nieplanowany wzrost wydatków związanych ze sprzątaniem dróg i terenów publicznych.

Zamawiający zwrócił również uwagę na obowiązujący obecnie na terenie Rzeczypospolitej Polskiej stan epidemii wywołany występowaniem wirusa SARS-CoV-2. Zgodnie z wytycznymi Ministra Klimatu oraz Głównego Inspektora Sanitarnego w sprawie postępowania z odpadami wytwarzanymi w czasie występowania zakażeń koronawirusem SARS-CoV-2 i zachorowań na wywoływaną przez niego chorobę COVID-19 (w czasie trwania pandemii/epidemii) odpady wytwarzane w miejscach kwarantanny lub izolacji, ze względu na miejsce powstawania oraz na ich skład stanowią odpady komunalne. Jednakże, z uwagi na świadomość, że odpady te wytwarzane będą przez osoby zakażone wirusem SARS-CV-2 lub chore na COVID-19 oraz brak potwierdzonych ustaleń naukowych co do czasu aktywności koronawirusa na powierzchniach różnych materiałów wchodzących w skład odpadu, należy z tymi odpadami postępować zachowując szczególne środki ostrożności. Odpady w dniu odbioru, a niekiedy i kilka dni przed planowanym odbiorem są wystawiane przed nieruchomością gdzie mają do nich dostęp zwierzęta. Dochodzi do sytuacji rozerwania worka w poszukiwaniu pożywienia przez te zwierzęta. Stożące worki przeznaczone do zbierania tworzyw sztucznych oraz metali (ton sam worek) niejednokrotnie są przeszukiwane przez osoby zajmujące się zbieraniem puszek aluminiowych i innych metali w celu oddania ich do skupu, Do worków tych wrzucane są również rękawiczki jednorazowe używane przez mieszkańców jako środki ochrony osobistej. W obecnej sytuacji, przy braku zapewnienia należytego wykonania zadania własnego gminy, zmierzającego do zapewnienia odbioru wszelkiego rodzaju odpadów, nie można dopuścić by odpady potencjalnie pochodzące od osób zarażonych pozostawały bez odbioru i prawidłowej utylizacji. Obiektywnie należy stwierdzić, że w tym stanie sanitarno-epidemiologicznym

świadczenie usługi odbioru odpadów jest niezbędne przede wszystkim w aspekcie podejmowania działań, by zminimalizować możliwości niekontrolowanego rozprzestrzeniania się wirusa SARS-CoV-2, co miałyby negatywny wpływ na zdrowie mieszkańców Gminy Karczew. Zapewnienie ochrony zdrowia dla mieszkańców Gminy Karczew ciąży na Zamawiającym na podstawie art. 7 ust. 1 pkt. 5 ustawy o samorządzie gminnym. Gospodarowanie odpadami ma szczególne znaczenie dla zapewnienia bezpieczeństwa sanitarno-epidemiologicznego. Potrzeba odbioru i zagospodarowania odpadów na terenie Gminy Karczew ma charakter trwały, stały, nieprzerwany. Przedmiot zamówienia oraz zakres i cel zadania - zapewnienie społeczności lokalnej — niezbędnej usługi jaką jest odbiór opadów komunalnych w sposób wyraźny wskazuje na wystąpienie interesu publicznego, jego nadrzędność nad ewentualnymi negatywnymi skutkami dla wykonawcy, a tym samym zasadność żądania uchylenia przedmiotowego zakazu zawarcia umów. Ponadto, przedmiotowy wniosek argumentuję stanowiskiem Zamawiającego wyrażonym w odpowiedzi na odwołanie, które to Zamawiający przekazał Prezesowi Krajowej Izby odwoławczej w dniu 21 stycznia 2021 r. drogą elektroniczną.

Izba uznała, że wniosek zasługuje na uwzględnienie.

Zgodnie ze wskazanym we wniosku art. 183 ust.2 zdanie drugie ustawy Pzp: *„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”*.

W tym przypadku Izba, odnosząc się do treści wniosku i przesłanek wymaganych przepisem art. 183 ust.2 ustawy Pzp - miała na uwadze okoliczności wskazane w treści wniosku, w pierwszej kolejności podnoszone negatywne skutki dla interesu publicznego, które mogą wystąpić w przypadku braku uchylenia zakazu zawarcia umów, których przedmiotem będzie: w części I - Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy na terenie wiejskim Gminy Karczew”, a w Części II - Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy Miasta Karczew (zabudowa jednorodzinna) oraz z PSZOK.

Podnoszone negatywne skutki dla interesu publicznego, w szczególności wyrażają się – jak wskazywał wnioskodawca - w zagrożeniach sanitarno-epidemiologicznych powodujących realne negatywne skutki dla środowiska, a także dla zdrowia mieszkańców,

Tak jak wskazywał Zamawiający – z uwagi na lokalizację (tereny wiejskie) - odpady mogą być roznoszone przez zwierzęta na większy obszar, a ponieważ w większości przypadków worki ustawiane są w pasach drogowych dróg publicznych zanieczyszczana może być przestrzeń publiczna. Zatem brak regularnych odbiorów tych odpadów może powodować negatywne skutki dla środowiska.

Ponadto (również jak wskazywał Zamawiający) w czasie trwania pandemii/epidemii wymagane jest - zgodnie z wytycznymi Ministra Klimatu oraz Głównego Inspektora Sanitarnego w sprawie postępowania z odpadami wytwarzanymi w czasie występowania zakażeń koronawirusem SARS-CoV-2 i zachorowań na wywoływaną przez niego chorobę COVID-19 - szczególne postępowanie z odpadami komunalnymi. Odpady wytwarzane w miejscach kwarantanny lub izolacji, ze względu na miejsce powstawania oraz na ich skład stanowią odpady komunalne. Te odpady wytwarzane są także przez osoby zakażone wirusem SARS-CoV-2 lub chore na COVID-19 i brak potwierdzonych ustaleń naukowych co do czasu aktywności koronawirusa na powierzchniach różnych materiałów wchodzących w skład odpadu, powoduje, że z tymi odpadami należy postępować zachowując szczególne środki ostrożności. Do worków tych bowiem wrzucane są również środki ochrony osobistej takie jak rękawiczki jednorazowe używane przez mieszkańców. Niewątpliwie w obecnej sytuacji, (obowiązujący obecnie na terenie Rzeczypospolitej Polskiej stan epidemii wywołany występowaniem wirusa SARS-CoV-2) - nie można dopuścić aby odpady potencjalnie pochodzące od osób zarażonych pozostawały bez odbioru i prawidłowej utylizacji. Obiektywnie należy stwierdzić, że w tym stanie sanitarno-epidemiologicznym świadczenie usługi odbioru odpadów jest niezbędne przede wszystkim w aspekcie podejmowania działań, aby zminimalizować możliwości potencjalnego niekontrolowanego rozprzestrzeniania się wirusa SARS-CoV-2, co miałoby negatywny wpływ na zdrowie mieszkańców Gminy.

Reasumując, gospodarowanie odpadami ma szczególne znaczenie dla zapewnienia bezpieczeństwa sanitarno-epidemiologicznego. Potrzeba odbioru i zagospodarowania odpadów – szczególnie w aktualnych warunkach - wskazuje na interes publiczny, jego nadrzędność nad ewentualnymi negatywnymi skutkami dla wykonawcy. Ochrona wskazywanych wartości ma niewątpliwie pierwszeństwo przed ochroną interesu wykonawcy, który wniósł odwołanie. Szkada wywołana wskazanymi skutkami może mieć wymiar obiektywnie niewątpliwie trudny do wyobrażenia, podczas gdy ochrona interesu wnoszącego odwołanie wykonawcy związana jest z realizacją jego subiektywnego interesu ekonomicznego, który miałby być naruszony skutkiem zaniechaniem wezwania

konkurencyjnego wykonawcy do wyjaśnienia oferowanej ceny oraz – według jego przekonania - niespełniania przez tego wykonawcę warunku.

W konkluzji Izba stwierdza, że przedstawione we wniosku negatywne skutki dla interesu publicznego przewyższają korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych i zaniechanych przez Zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

Z uwagi na powyższe Izba na podstawie art. 183 ust. 2 ustawy - Prawo zamówień publicznych postanowiła jak w sentencji.

Przewodniczący:

.....