

Sygn. akt: KIO/W 4/21

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 25 stycznia 2021 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący:   Dagmara Gałczewska- Romek**  
**Danuta Dziubińska**  
**Magdalena Rams**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 25 stycznia 2021 r. w Warszawie wniosku z dnia 19 stycznia 2021 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, wniesionego przez **Ministerstwo Spraw Wewnętrznych i Administracji** w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na „**Świadczenie usług utrzymaniowych oraz rekonfiguracyjnych dla aplikacji Systemu Teleinformatycznego Centrów Powiadamiania Ratunkowego oraz aplikacji mobilnej Alarm112**”

**postanawia:**

**odmawia uchylenia zakazu zawarcia umowy.**

**U z a s a d n i e n i e**

Zamawiający - Ministerstwo Spraw Wewnętrznych i Administracji, działając na podstawie art. 578 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. 2019r., poz. 2019 ze zm.) - złożył w dniu 19 stycznia 2021r. wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego na „Świadczenie usług utrzymaniowych oraz rekonfiguracyjnych dla aplikacji Systemu Teleinformatycznego Centrów Powiadamiania Ratunkowego oraz aplikacji mobilnej Alarm112”.

Zamawiający, uzasadniając wniosek wskazał, że zgodnie z art. 10 ust. 3 ustawy z dnia 22 listopada 2013r. o systemie powiadamiania ratunkowego (Dz.U z 2019, poz. 1077 ze zm.) minister właściwy do spraw administracji publicznej odpowiada za utrzymanie systemu teleinformatycznego, wykorzystywanego do obsługi zgłoszeń alarmowych w centrach powiadamiania ratunkowego. Jednym z podstawowych elementów systemu teleinformatycznego jest oprogramowanie aplikacyjne „ST CRP” wykorzystywane przez operatorów numeru alarmowego 112 do przyjęcia, obsługi i rejestracji zgłoszeń na numer alarmowy 112 i 997, a następnie do przekazania informacji o zgłoszeniu służbom ratunkowym. Z uwagi na wykonywanie zadań administratora systemu przez MSWiA konieczne jest zawarcie umowy z wykonawcą na zapewnienie wsparcia pracowników MSWiA w utrzymaniu aplikacji ST CRP oraz Alarm112 w celu zagwarantowania wydajnej i bezpiecznej eksploatacji systemu, co przekłada się na niezawodne i ciągłe funkcjonowanie systemu powiadamiania ratunkowego, krytycznego z punktu widzenia bezpieczeństwa obywateli. W razie awarii tej aplikacji możliwe będzie wprowadzenie odbierania zgłoszeń, ale operatorzy numerów alarmowych będą pozbawieni informacji o dzwoniącym i możliwości przekazania formatki do służb - wszystkie zgłoszenia będą musiały być przekazywane telefonicznie, co znacznie spowolni proces ich obsługi, zarówno po stronie CRP, jak i służb. Umowa z wykonawcą pozwoliłaby na usuwanie ewentualnych awarii w bardzo krótkim czasie, jako że MSWiA, stanowiąc tzw. I i II linię wsparcia, nie posiada możliwości kadrowych do realizacji zadań wynikających ze specyfiki tzw. III linii wsparcia, odpowiedzialnej za usuwanie awarii o charakterze krytycznym tj. powodujących brak możliwości korzystania z systemu przez operatorów numerów alarmowych.

Zdaniem Zamawiającego, niezawarcie umowy mogłoby spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego, 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. Niezawarcie umowy może mieć poważne negatywne konsekwencje dla zdrowia i życia obywateli. W interesie publicznym jest niezwłoczne udzielenie zamówienia publicznego i zapewnienie ochrony życia i zdrowia, do czego przyczynia się sprawne działanie centrów powiadamiania ratunkowego.

Uwzględniając powyższe, Izba ustaliła i zważyła, co następuje:

Ogłoszenie o zamówieniu publicznym na Świadczenie usług utrzymaniowych oraz rekonfiguracyjnych dla aplikacji Systemu Teleinformatycznego Centrów Powiadamiania Ratunkowego oraz aplikacji mobilnej Alarm 112 zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 17 listopada 2020r. pod poz. 2020/S 224-550734. Otwarcie ofert miało miejsce w dniu 4 grudnia 2020r. W dniu 29 grudnia 2021r. Zamawiający poinformował o wyborze oferty najkorzystniejszej. W dniu 8 stycznia 2021r. wykonawca Gabos Software Sp. z o.o. wniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej odwołanie.

Zgodnie z art. 92 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019r. Przepisy wprowadzające ustawę - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 poz. 2020) do postępowań odwoławczych, o których mowa w uchylanej ustawie, wszczętych po dniu 31 grudnia 2020r., dotyczących postępowań o udzielenie zamówienia wszczętych przed dniem 1 stycznia 2021r. stosuje się przepisy ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019r., poz. 2019) - dalej Pzp. Z uwagi na powyższe, Izba rozstrzygając wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy, który dotyczy odwołania wniesionego w dniu 8 stycznia 2021r., zastosowała przepisy ustawy z dnia 11 września 2019r. Prawo zamówień publicznych.

Zgodnie z art. 578 ust. 2 pkt 1 Pzp, na który powoływał się Zamawiający w złożonym wniosku, Izba może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli niezawarcie umowy mogłoby spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego, 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.

Izba wskazuje, że uchylenie zakazu zawarcia umowy jest wyjątkiem od ogólnej reguły, zgodnie z którą umowę w sprawie zamówienia publicznego zawiera się dopiero po ogłoszeniu orzeczenia kończącego postępowanie odwoławcze. Możliwość uchylenia zakazu zawarcia umowy stanowi instytucję wyjątkową, która nie może być nadużywana, gdyż jej stosowanie poza szczególnie uzasadnionymi sytuacjami uniemożliwiłoby korzystanie ze środków ochrony prawnej i ochrony interesów wykonawcy.

W ocenie Izby, Zamawiający w złożonym wniosku nie wykazał w sposób dostateczny, iż zawarcie umowy dopiero po rozpatrzeniu wniesionego przez wykonawcę odwołania spowoduje negatywne skutki dla interesu publicznego, które przewyższają korzyści związane z ochroną wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku. Izba nie kwestionuje, że poprawne działanie Systemu Teleinformatycznego Centrów Powiadamiania Ratunkowego oraz aplikacji mobilnej Alarm 112 jest istotne z punktu widzenia interesu publicznego, jednak w treści wniosku nie wykazano, że niezbędnym jest zawarcie umowy niezwłocznie tzn. jeszcze przed rozstrzygnięciem odwołania wniesionego przez wykonawcę w postępowaniu o udzielenie tego zamówienia. Brak jakichkolwiek informacji czy usługa utrzymania i rekonfiguracji dla aplikacji jest aktualnie realizowana i na jakich zasadach.

Zwrócić należy także uwagę, że zamawiający przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w odpowiednim terminie, tj. takim, aby przy uwzględnieniu prawa wykonawców do korzystania ze środków ochrony prawnej, możliwe było zawarcie umowy w terminie przez zamawiającego oczekiwanym. Zamawiający, dochowując należytej staranności winien mieć świadomość, że postępowania o udzielenie zamówienia publicznego o wartości powyżej progów unijnych, prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego, trwają średnio ok. trzy miesiące, co potwierdzają chociażby dane prezentowane w Sprawozdaniu Urzędu Zamówień Publicznych za 2019 r. W kontekście powyższego, zauważyć trzeba, że Zamawiający wszczął przedmiotowe postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w listopadzie, termin składania ofert został wyznaczony na 4 grudnia 2020r., zaś w dniu 29 grudnia 2020r. dokonano wyboru oferty najkorzystniejszej, a zatem od wszczęcia postępowania minęło ponad 2 miesiące.

W konsekwencji, Zamawiający nie podał dostatecznych argumentów pozwalających na uchylenie zakazu zawarcia umowy, nie wykazał, że skutkiem niezawarcia umowy w wymaganym terminie może być uszczerbek dla interesu publicznego na tyle duży, że uzasadnione jest odstąpienie od ochrony wszystkich innych interesów, mogących doznać uszczerbku w wyniku czynności lub zaniechań zamawiającego. Zawarcie umowy po ogłoszeniu orzeczenia, będzie stanowiło ochronę wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

Mając na uwadze powyższe, Izba stwierdziła brak podstaw do uwzględnienia wniosku zamawiającego o uchylenie zakazu zawarcia umowy. W związku z powyższym, na podstawie art. 578 ust. 4 Pzp, postanowiono jak w sentencji.

Stosownie do art. 578 ust. 4 zdanie drugie ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.) na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

.....

.....

.....