

POSTANOWIENIE
z dnia 29 listopada 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Małgorzata Rakowska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 29 listopada 2021 r. w Warszawie wniosku z dnia 26 listopada 2021 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, wniesionego przez zamawiającego **Miasto Bydgoszcz reprezentowane przez Bydgoskie Obiekty Sportowe Sp. z o.o., ul. Jezuicka 1, 85-102 Bydgoszcz** w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Obsługę techniczną Centrum Rekreacji Astoria, położonego w Bydgoszczy przy ul. Królowej Jadwigi 23”.

postanawia:

uchyla zakaz zawarcia umowy.

Uzasadnienie

Zamawiający – Miasto Bydgoszcz reprezentowane przez Bydgoskie Obiekty Sportowe Sp. z o.o. z siedzibą w Bydgoszczy, w dniu 26 listopada 2021 r., złożył kierowany do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem odwołania, wniesionego w dniu 25 listopada 2021 r., w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na „Obsługę techniczną Centrum Rekreacji Astoria, położonego w Bydgoszczy przy ul. Królowej Jadwigi 23”.

Zamawiający w uzasadnieniu wniosku wskazał, że 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, co wypełnia przesłankę zawartą w art. 578 ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp uchylenia zakazu zawarcia umowy przez Krajową Izbę Odwoławczą.

Zamawiający wszczął postępowanie w dniu 17 września 2021 r., czyli niezwłocznie po powzięciu informacji o zaistnieniu interesu publicznego i zapewnieniu środków na sfinansowanie zamówienia, a przedmiotowym interesem publicznym jest zapewnienie bezpieczeństwa i zdrowia użytkownikom Centrum Rekreacji Astoria położonego w Bydgoszczy przy ul. Królowej Jadwigi 23.

Zamawiający wskazał następujące negatywne skutki dla interesu publicznego, które powstaną ze względu na niezawarcie umowy:

1. W dniu 30 listopada 2021 roku wygasa dotychczas obowiązująca umowa na świadczenie usługi polegającej na obsłudze technicznej Centrum Rekreacji Astoria.
2. O północy z dnia 30 listopada 2021 roku na 1 grudnia 2021 miało dojść do zmiany Wykonawcy świadczącego przedmiotową usługę.
3. W celu zapewnienia wysokiego poziomu technologicznego i niezawodności funkcjonowania instalacji obsługujących obiekt wymagana jest obsługa techniczna bieżąca całodobowo przez 7 dni w tygodniu przez minimum 2 osoby na każdej zmianie, w tym jedna osoba do obsługi technologii basenowej na każdej zmianie. Wykonawca świadczący usługę obsługi technicznej odpowiedzialny jest za obsługę urządzeń i nadzoruje poprawność działania urządzeń i instalacji na obiekcie, postępując zgodnie z udostępnionymi wcześniej instrukcjami. Działania te podejmowane są w celu zapewnienia właściwego dozowania chemii basenowej i zapobiegania wszelkiego rodzaju nieprawidłowościom i ewentualnym awariom, mogącym mieć wpływ na zdrowie i życie użytkowników.
4. W dniu 1 grudnia 2021 roku w Centrum Rekreacji Astoria rozpoczynają się Zimowe Mistrzostwa Polski seniorów, młodzieżowców i juniorów 17-18 lat. Zawody pływackie trwać będą do 5 grudnia 2021 roku. Są to najważniejsze w kraju zawody na tzw. dystansie krótkim, tj. 25 m. Nie ma ważniejszych zawodów rangi mistrzowskiej na tym dystansie. Wystartuje blisko 600 zawodników. Na obiekcie będzie około 1000 osób każdego dnia. (dowód: załącznik nr 3 - kalendarz imprez Polskiego Związku Pływackiego na rok 2021 poz. 32).
5. Z tego punktu widzenia priorytetowym dla Zamawiającego jest zapewnienie bezpieczeństwa osobom biorącym udział w w/w wydarzeniu oraz zachowanie ciągłości obsługi technicznej. Obiekt nie może funkcjonować bez należytej obsługi technicznej.
6. Prawidłowo wykonywana obsługa techniczna ma wpływ na bezpieczeństwo użytkowników i ciągłość pracy obiektu i obejmuje m.in. dbałość o jakość wody, stałą kontrolę pracy urządzeń uzdatniania wody a także instalacji wspomagających w tym wentylacji i klimatyzacji oraz urządzeń elektrycznych. Ma to niebagatelny wpływ na bezpieczeństwo i zdrowie użytkowników.

Mając na uwadze powyższe skład orzekający Izby, wyznaczony do rozpoznania przedmiotowego wniosku zarządzeniem Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 26 listopada 2021 r. przychylił się do argumentacji Zamawiającego, uznając, że wypełnione zostały przesłanki do wyrażenia zgody na zawarcie umowy w niniejszym postępowaniu przed ostatecznym rozstrzygnięciem odwołania, o których to przesłankach stanowi art. 578 ust. 2 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r., poz. 1129 ze zm.). Zgodnie z treścią tego przepisu 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.

Interes publiczny, na który powołuje się Zamawiający, dotyczy bezpieczeństwa osób biorących udział w wydarzeniu pn. Zimowe Mistrzostwa Polski seniorów, młodzieżowców i juniorów 17-18, które odbędzie się w dniach 1-5 grudnia 2021 r. Zaprzestanie realizacji usługi polegającej na obsłudze technicznej centrum rekreacji Astoria będzie więc skutkowało powstaniem zagrożenia dla bezpieczeństwa uczestników wydarzenia i stanowi zagrożenie dla ich zdrowia i życia. A ponadto – jak podniósł także Zamawiający – powoduje zagrożenie dla organizacji Mistrzostw, gdyż obiekt nie może funkcjonować bez należytej obsługi technicznej. Ewentualne odwołanie Mistrzostw Polski naraziłoby Zamawiającego na wymierne skutki finansowe i wizerunkowe, w tym także utratę zaufania organizatorów imprez sportowych w wymiarze krajowym i światowym. Tym samym niezawarcie umowy może spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego.

Drugą przesłanką, zaistnienie której jest konieczne dla uchylenia zakazu zawarcia umowy, jest udowodnienie, iż negatywne dla interesu publicznego skutki zawarcia umowy przewyższyłyby 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 przedmiotowym stanie faktycznym, wskazać należy, że interes Odwołującego, który może doznać uszczerbku w wyniku uchylenia przez Izbę zakazu zawarcia umowy, polega na osiągnięciu przez niego zysku uzyskanego w wyniku realizacji przedmiotu zamówieni. W tym przypadku ewentualna szkoda Odwołującego wynikałaby wyłącznie z faktu, że nie jemu zostało udzielone przedmiotowe zamówienie.

Uwzględniając skutki, jakie może spowodować utrzymywanie zakazu zawarcia umowy, zachodzi podstawa do uwzględnienia wniosku o uchylenie zakazu zawarcia umowy na podstawie art. 578 ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp. Biorąc bowiem pod uwagę przewidywany przebieg procedury w ramach postępowania odwoławczego i fakt, że odwołanie oczekuje na rozpoznanie co może mieć miejsce dopiero w kolejnym tygodniu a więc już po terminie, w

którym mają się odbyć Mistrzostwa Polski seniorów, młodzieżowców i juniorów 17-18, istnieje znaczące ryzyko, co do niemożności zapewnienia przez Zamawiającego należytej obsługi technicznej, a co za tym idzie ewentualnej konieczności odwołania wydarzenia. Wskazane okoliczności uzasadniają stwierdzenie zagrożenia dla interesu publicznego w takim stopniu, iż konieczne jest uchylene zakazu zawarcia umowy.

Podkreślić przy tym należy, że Izba rozpatrując wniosek o wyrażenie zgody na uchylene zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem odwołania, nie dokonuje oceny zasadności wniesionego odwołania.

Mając na uwadze powyższe Izba postanowiła jak w sentencji na podstawie art. 578 ust. 4 ustawy Pzp.

Stosownie do art. 578 ust. 4 zd. 2 ustawy Pzp, na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

Przewodniczący: