

POSTANOWIENIE
z dnia 30 maja 2017 roku

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Robert Skrzyszewski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 30 maja 2017 roku w Warszawie wniosku z dnia 25 maja 2017 roku o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wniesionego przez zamawiającego: Gminę Wieruszów w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych pochodzących z terenu Gminy Wieruszów” opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej z dnia 13 lutego 2017r. pod poz. 2017/S 032-058809.

postanawia:

uchylić zakaz zawarcia umowy przed wydaniem przez Izbę orzeczenia kończącego postępowanie odwoławcze.

Uzasadnienie

W dniu 26 maja 2017r.(data pisma 25 maja 2017r.) Zamawiający zawniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej o uchylenie zakazu zawarcia umowy, przed ogłoszeniem przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, o którym mowa w art. 183 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 wraz ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp.

W uzasadnieniu wniosku podniósł, 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.

Wskazał, że brak zapewnienia mieszkańcom odbioru odpadów komunalnych powstających na terenach ich nieruchomości spowoduje negatywne skutki dla interesu społecznego.

Podkreślił, że utrzymanie porządku i czystości jest absolutnie konieczne w celu zapobieżenia powstaniu zagrożenia dla zdrowia i życia ludzi, gdyż niewywiezione odpady stają się legowiskiem bakterii, wirusów czy owadów, co w konsekwencji może wywołać zagrożenia epidemiologiczne.

Dalej, powołał się również na okoliczność wcześniejszego ogłoszenia już przedmiotowego przetargu w dniu 29 listopada 2016r., które następnie zostało unieważnione w dniu 18 stycznia 2017r. ze względu na fakt, że jedyna złożona oferta przekraczała kwotę, którą zamawiający zamierzał przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia.

Zamawiający zauważył, że kolejne postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego zostało opublikowane w dniu 13 lutego 2017r.

Nadto zwrócił uwagę, że umowa z dnia 30 grudnia 2015r. na odbiór odpadów komunalnych obowiązywała do dnia 31 grudnia 2017r., zaś na podstawie zamówień uzupełniających do dnia 17 kwietnia 2017r.

Zamawiający motywował również, że w dniu 18 kwietnia 2017r. zawarł kolejną umowę na świadczenie przedmiotowej usługi o wartości poniżej 30 000 euro na zasadzie art.6c ust.3 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, której zakres wartościowy został wyczerpany w dniu 19 maja 2017r.

W dniu 13 maja 2017 r. Zamawiający poinformował Odwołującego: Konsorcjum: PW KOSZ B.N., P P-U-H PETER E.P. o czynności wyboru najkorzystniejszej oferty wykonawcy konkurencyjnego.

Nie zgadzając się z powyższymi czynnościami Zamawiającego Odwołujący w dniu 22 maja 2017r. wniósł odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej.

Opierając się o treść wniosku o uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem odwołania, a w szczególności jego uzasadnienia Izba uznała, że wniosek zamawiającego zasługuje na uwzględnienie.

Należy wskazać, że przepis art. 183 ust. 2 zdanie drugie ustawy Pzp daje prawną możliwość uchylenia zakazu zawarcia umowy, będąc wyjątkiem od reguły zasadniczej, gdzie umowę w sprawie zamówienia publicznego zawiera się dopiero po ogłoszeniu przez Izbę orzeczenia kończącego postępowanie odwoławcze.

Stosownie do art.183 ust.2 zdanie 2 ustawy Pzp Zamawiający może złożyć do Izby wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy, o którym mowa w ust. 1. 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.

Izba w ramach oceny merytorycznej powyższych przesłanek ustawowych złożonego wniosku Izba nie bada ani prawidłowości, ani tym bardziej zasadności wniesionego odwołania, a jedynie dokonuje oceny możliwości wystąpienia negatywnych skutków dla interesu publicznego w przypadku niezawarcia umowy o udzielenie zamówienia publicznego, gdzie korzyści z ochrony tego interesu przewyższają korzyści wynikającego z obowiązku udzielenia wykonawcy ochrony prawnej.

Izba rozpoznając przedmiotowy wniosek w pierwszej kolejności zbadała czy wskazane przez Zamawiającego okoliczności nie uzasadniają uchylenia zakazu zawarcia umowy na podstawie art. 183 ust. 2 z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 wraz ze zm.).

Izba na podstawie argumentacji przedstawionej przez Zamawiającego doszła do przekonania, że niezawarcie przedmiotowej umowy może spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego, poprzez powstanie zagrożenia epidemiologicznego, to jest w istocie sytuacji zagrożenia bezpieczeństwa publicznego w sferze zdrowia i życia mieszkańców Gminy Wieruszów w okresie występujących w klimacie Polski najwyższych temperatur.

Powyższa hipotetyczna sytuacja możliwa do wystąpienia przewyższa – w ocenie Izby – korzyści związane z ochroną interesu Odwołującego co do, którego mógłby wystąpić uszczerbek będący następstwem bezprawnego działania lub zaniechania Zamawiającego powodującego naruszenie przepisów obowiązującego prawa.

Z tych względów Izba dokonała uchylenia w przedmiotowej sprawie zakazu zawarcia umowy przed wydaniem orzeczenia kończącego postępowanie odwoławcze.

Stosownie do art. 183 ust. 4 zdanie drugie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 z późn.zm.) na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

Przewodniczący:.....