

Sygn. akt: KIO/W 37/20

POSTANOWIENIE

z dnia 29 maja 2018 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Danuta Dziubińska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 29 maja 2018 r. w Warszawie wniosku o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, wniesionego w dniu 26 maja 2020 r. przez Zamawiającego: Gminę Żarki w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Gminy Żarki,

postanawia:

**uchyla zakaz zawarcia umowy przed ogłoszeniem przez Krajową Izbę Odwoławczą
orzeczenia kończącego postępowanie odwoławcze**

U z a s a d n i e

Gmina Żarki (dalej: „Zamawiający”) prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na podstawie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), zwanej dalej: „ustawa Pzp”, w trybie przetargu nieograniczonego pn.: „Transport i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Gminy Żarki”, numer referencyjny: RGK 111.2721.1.2020. Wartość zamówienia przekracza kwotę określoną w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej nr 2020/S 033-077755. Zamawiający w dniu 28 kwietnia 2020 r. powiadomił wykonawców o wyborze najkorzystniejszej oferty, złożonej przez wykonawcę J.C. prowadzącego działalność

gospodarczą pod nazwą P.H.U. „REKO” J. C. w Myszkowie. W dniu 8 maja 2020 wykonawca PZOM STRACH spółka z ograniczoną odpowiedzialnością spółka komandytowa z siedzibą w Konopiskach (dalej: „Odwołujący”) wniósł odwołanie żądając m.in. unieważnienia wyboru najkorzystniejszej oferty.

Pismem z dnia 26 maja 2020 r. Zamawiający wystąpił z wnioskiem o uchylenie zakazu zawarcia umowy z wykonawcą wyłonionym w drodze przetargu. Zamawiający w szczególności wskazał, że brak zawarcia umowy może spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego związanego z realizacją przez gminę obowiązku, o którym mowa w art. 6c ust. 1 ustawy o utrzymaniu czystości i porządku w gminach, tj. obowiązku zorganizowania odbierania odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy. Zamawiający podał, iż obecnie zawarta umowa na odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych obowiązuje do 31 maja 2020 r., a w drodze przetargu ogłoszonego w dniu 17 lutego 2020 r. miała zostać zawarta na ten przedmiot umowa od 1 czerwca 2020 r. do 31 grudnia 2021 r. Brak rozpoznania odwołania przed upływem terminu obowiązywania aktualnej umowy, będzie oznaczał, że w miesiącu czerwcu 2020 r. nie zostaną odebrane odpady komunalne z nieruchomości zamieszkałych na terenie Gminy Żarki.

Izba ustaliła i zważyła, co następuje:

Stosownie do art. 183 ust. 1 ustawy Pzp w przypadku wniesienia odwołania zamawiający nie może zawrzeć umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, zwanych dalej "orzeczeniem". Zgodnie z art. 183 ust. 2 ustawy Pzp zamawiający może złożyć do Izby wnioski 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.

Uchylenie zakazu zawarcia umowy ma charakter wyjątkowy, jako odstępstwo od generalnej zasady zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze. W związku z tym oceniając zasadność wniosku Izba rozważa wagę interesu publicznego, który miałby uzasadnić ewentualną rezygnację z ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia, w tym interesu wykonawcy korzystającego ze środka ochrony prawnej.

Ustawa Pzp nie zawiera definicji pojęcia interesu publicznego. Zgodnie z linią orzecniczą sądów administracyjnych, za sprawę szczególnie istotną dla interesu publicznego uznaje się taką, która – ze względu na rodzaj, czas, miejsce, sposób, okoliczności rozstrzygnięcia i późniejszej realizacji – w istotnym zakresie wpływa lub może wpływać na wykonywanie przez podmioty władzy publicznej ich uprawnień i obowiązków (por. wyrok WSA w Warszawie: II SA/Wa 927/10).

W ocenie składu orzekającego Izby, przy rozpoznawaniu niniejszego wniosku o uchylenie zakazu zawarcia umowy, zważywszy na przedmiot zamówienia i realia z tym związane, wzięcia pod uwagę wymaga okoliczność, iż powszechnie wiadomym jest, że obecnie na terenie Polski występuje stan epidemii w związku z zakażeniami wirusem SARS-CoV-2, ogłoszony rozporządzeniem Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz.U. z 2020 r. poz. 491). W celu zapobiegania, przeciwdziałania i zwalczania COVID-19 podejmowane są liczne działania zmierzające do minimalizowania negatywnych skutków pandemii. Jest wiadomym, iż dla skuteczności działań podejmowanych w ww. zakresie bezwzględnie wymagane jest przestrzeganie zasad czystości, w tym szczególne znaczenie ma prawidłowe funkcjonowanie systemu odbioru i zagospodarowania odpadów, wśród których mogą znajdować się odpady pochodzące np. od osób poddanych kwarantannie, co ma szczególne znaczenie w sytuacjach ryzyka zakażenia wirusem SARS-CoV-2. Zabezpieczenie transportu i zagospodarowania odpadów w czasie, gdy należy się liczyć z szybkim i niekontrolowanym rozprzestrzenianiem się wirusa, nabiera szczególnego znaczenia dla interesu publicznego.

Zamawiający wszczął postępowanie z wyprzedzeniem, pozwalającym w zwykłych warunkach na zawarcie umowy, która zapewni ciągłość usług, które są konieczne dla zabezpieczenia interesu publicznego. Brak rozpoznania odwołania przez Izbę w terminie to umożliwiającym wynika z przyczyn obiektywnych. W okresie stanu zagrożenia epidemicznego lub stanu epidemii odwołania mogą być wnoszone w terminach określonych w art. 182 ustawy Pzp, jednak ich rozpoznawanie przez Izbę było zawieszona. Przeprowadzanie rozpraw i posiedzeń jawnych zostało wznowione dopiero po wejściu w życie w dniu 16 maja 2020 roku przepisów ustawy z dnia 14 maja 2020 roku o zmianie niektórych ustaw w zakresie działań osłonowych w związku z rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2, która w art. 46 pkt 20 uchyliła art. 15 zys ustawy z dnia 2 marca 2020 roku o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. poz. 374, 567, 568 i 695).

W ocenie składu orzekającego Izby okoliczności przedmiotowej sprawy wskazują, iż brak zawarcia umowy w terminie umożliwiającym zapewnienie ciągłości realizacji

przedmiotowych usług mógłby 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. W sprawie wystąpiły obiektywne okoliczności, które uzasadniają konieczność niezwłocznego udzielenia przedmiotowego zamówienia. Istnieje zatem uzasadnienie dla uchylenia zakazu zawarcia umowy, stosownie do art. 183 ust. 2 zdanie drugie ustawy Pzp.

W związku z powyższym, na podstawie art. 183 ust. 4 ustawy orzeczono jak w sentencji.

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

.....