

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 13 grudnia 2017 roku**

**Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:**

**Przewodniczący: Robert Skrzyszewski**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 13 grudnia 2017 roku w Warszawie wniosku z dnia 12 grudnia 2017 roku o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wniesionego przez zamawiającego: Narodowy Instytut Geriatrii, Reumatologii i Rehabilitacji im. prof. dr hab. med. Eleonory Reicher ul. Spartańska 1, 02-637 Warszawa w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: dostawę różnego sprzętu medycznego (3 części), znak sprawy: 30/PN/2017/ALK, część pierwsza - tomograf komputerowy wraz z adaptacją pomieszczeń

**postanawia:**

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

**Uzasadnienie**

W dniu 12 grudnia 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 w związku z art.183 ust.1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2017 r., poz. 1579), zwanej dalej ustawą Pzp.

W uzasadnieniu wniosku wskazał, że w obecnej sytuacji wyrok Krajowej Izby Odwoławczej z uwagi na okoliczności będzie bezprzedmiotowy, bowiem Instytut utraci dotację z Ministerstwa Zdrowia, o którą starał się od kilku lat(warunkiem otrzymania dotacji jest wydanie przyznaných środków do końca 2017r.).

Podniósł, że będzie to bardzo dotkliwa strata i odniesie negatywne skutki dla Instytutu, który w swojej działalności, polegającej na niekomercyjnym udzielaniu świadczeń zdrowotnych pacjentom, przedmiotowego urzędnika bardzo potrzebuje, a w sytuacji permanentnego niedofinansowania polskiej służby zdrowia taka strata będzie do facto „nie do odrobienia”.

Zamawiający poprosił o pilne potraktowanie sprawy i przychylenie się do wniosku, tak, aby wykonawca wybrany w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego mógł dostarczyć urządzenie.

Odwołujący: TMS Sp. z o.o., ul. Wiertnicza 84, 02-952 Warszawa w dniu 11 grudnia 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 2017 r., poz. 1579).

Izba na podstawie argumentacji przedstawionej przez Zamawiającego doszła do przekonania, że niezawarcie przedmiotowej umowy może spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego, poprzez utratę przyznanych Instytutowi przez Ministra Zdrowia na zadanie środków finansowych w postaci dotacji z powodu braku możliwości ich wydatkowania do końca 2017r., w następstwie czego obowiązkowe świadczenia zdrowotne Państwa zostaną ograniczone, co może spowodować zagrożenie dla zdrowia i życia pacjentów Instytutu.

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 2017 r., poz. 1579) na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

**Przewodniczący:.....**