

POSTANOWIENIE
z dnia 1 czerwca 2021 roku

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

Przewodniczący: Robert Skrzyszewski

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 1 czerwca 2021 roku w Warszawie wniosku z dnia 31 maja 2021 roku o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wniesionego przez Zamawiającego: Zespół Opieki Zdrowotnej w Dąbrowie Tarnowskiej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: „Zakup wraz z dostawą materiałów zużywalnych z zakresu mikrobiologii” w zakresie części postępowania (Pakietu 28), nr sprawy 25/20/ZP, ogłoszenie o zamówieniu opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 8 grudnia 2020 r. pod nr OJ/S:2020/S 239-590233.

postanawia:

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

Uzasadnienie

W dniu 31 maja 2021r.(prezentata Krajowej Izby Odwoławczej) Zamawiający zawniósł do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej o uchylenie zakazu zawarcia umowy, o którym mowa w art. 577 ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 2019 wraz z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp.

W swoim wniosku w pierwszej kolejności Zamawiający motywował, że złożone odwołanie dotyczy jednego pakietu nr 28 pn. „Testy wykrywające antygen Sars CoV 2”.

W uzasadnieniu wniosku Zamawiający zwrócił uwagę, że negatywnym skutkiem dla interesu publicznego niezawarcia umowy z wykonawcami jest brak zapewnienia ciągłości

pracy Pracowni Mikrobiologii, co przedłoży się na ogólne funkcjonowanie oddziałów szpitalnych (brak możliwości natychmiastowego wykonania zleconych badań).

Nadto, Zamawiający zauważył, że nie podpisanie umowy będzie skutkowało koniecznością zwrotu dzierżawionych aparatów oraz zleceniem wykonania badań na zewnątrz, co znacznie podniesie koszty własne funkcjonowania szpitala.

W przedmiotowej sprawie odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wniosk Odwołujący: Argenta sp. z o.o. sp.k. w dniu 17 maja 2021 r.

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. 578 ust. 2 pkt 1 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 przepisu art.578 ust.1 Zamawiający może złożyć do Izby wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy, o którym mowa w art.577.

Jednocześnie, w myśl przepisu art.578 ust.2 pkt 1 ustawy Pzp 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 w ramach oceny merytorycznej powyższych przesłanek ustawowych złożonego wniosku 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 wynikające 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 ustawy Pzp.

Izba na podstawie powołanej wyżej argumentacji przedstawionej przez Zamawiającego doszła do przekonania, że niezawarcie przedmiotowej umowy może spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego, poprzez zwiększenie zagrożenia epidemicznego Sars CoV 2, które to skutki mogą okazać się nieodwracalne poprzez oczywiste ograniczenie dostępu pacjentów do usług medycznych (wykonania badań w celu wykrycia powyższego wirusa w odpowiednim czasie).

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. 578 ust. 4 zdanie drugie ustawy Pzp na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

Przewodniczący:.....