

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 14 sierpnia 2020 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:**

**Przewodniczący:** Klaudia Szczytowska-Maziarz

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 14 sierpnia 2020 r. w Warszawie wniosku z dnia 11 sierpnia 2020 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, wniesionego przez Powiat Żagański, ul. Dworcowa 39, 68-100 Żagań w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na *„Dostawę sprzętu komputerowego i multimedialnego w ramach realizacji projektu pn. Wsparcie dzieci umieszczonych w pieczy zastępczej w okresie epidemii COVID – 19”*, część I – komputery przenośne – 144 szt.

**postanawia:**

uchyla zakaz zawarcia umowy.

**Uzasadnienie**

W odniesieniu do postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na *„Dostawę sprzętu komputerowego i multimedialnego w ramach realizacji projektu pn. Wsparcie dzieci umieszczonych w pieczy zastępczej w okresie epidemii COVID – 19”* – część I – komputery przenośne – 144 szt. (dalej „postępowanie”) Powiat Żagański, ul. Dworcowa 39, 68-100 Żagań (dalej „Wnioskodawca”), pismem z dnia 11 sierpnia 2020 r., złożył *„Wniosek zamawiającego o uchylenie zakazu zawarcia umowy”* (dalej „Wniosek”).

I. W uzasadnieniu Wniosku Wnioskodawca podał, że przeprowadził postępowanie, w którym 04.08.2020 r. odrzucił ofertę odwołującego się wykonawcy – Kombit Plus Sp. z o.o. Sp.k. z siedzibą w Poznaniu oraz 05.08.2020 r. zawiadomił o wyborze, jako najkorzystniejszej, oferty innego wykonawcy (załączono kopie: zawiadomienia z 04.08.2020 r. o odrzuceniu oferty Kombit Plus Sp. z o.o. Sp. k. oraz Informacji o wyborze oferty najkorzystniejszej z 05.08.2020 r.)

Wnioskodawca oświadczył, że kopię odwołania firmy Kombit Plus Sp. z o.o. Sp. k. otrzymał 11.08.2020 r.

Podał, że zawarł z Wojewodą Lubuskim umowę nr COVID-19/7/2020 z 07.08.2020 r., na podstawie, której jest zobligowany do zakupu między innymi sprzętu dla dzieci pozostających w pieczy zastępczej, na cele realizowania zadań w trybie zdalnego nauczania, w ramach projektu pn. Wsparcie dzieci umieszczonych w pieczy zastępczej w okresie epidemii COVID – 19” i poniesienia wydatku do 31.08.2020 r.

Wnioskodawca podniósł, że niezwarcie umowy w przedmiotowej sprawie spowoduje negatywne skutki dla interesu publicznego w postaci niezapewnienia optymalnych warunków do zdalnego nauczania dzieciom pozostającym w pieczy zastępczej w czasie epidemii oraz, że korzyść związana z zapewnieniem dzieciom pomocy technicznej w postaci komputerów od dnia rozpoczęcia nauki jest korzyścią przewyższającą korzyści związane z zapewnieniem ochrony interesów odwołującego się, tym bardziej, iż – w ocenie zamawiającego – przedstawiona przez odwołującego się oferta była niezgodna z SIWZ.

Wskazał, że wykonanie zamówienia, tj. dostarczenie sprzętu ma nastąpić 24.08.2020 r., a następnie ma nastąpić przekazanie sprzętu komputerowego dzieciom pozostającym w pieczy zastępczej na terenie całego powiatu.

Podał, że w przypadku braku możliwości niezwłocznego zawarcia umowy Powiat nie będzie w terminie późniejszym w stanie zrealizować zadania, dostarczając dzieciom z pieczy zastępczej komputerów do 02.09.2020 r.

Uzupełnił, że w przypadku, gdy nie zawrze umowy, zgodnie z § 7 umowy z Wojewodą Lubuskim, będzie musiał zwrócić środki wraz z odsetkami, co oznaczać będzie, że nie będzie posiadał środków finansowych dla zapewnienia zrealizowania celu pn. „Wsparcie dzieci umieszczonych w pieczy zastępczej w okresie epidemii COVID – 19” (załączono kopię umowy z 07.08.2020 r. nr Covid-19/7/2020 zawartej pomiędzy Wnioskodawcą a Wojewodą Lubuskim – dalej „Umowa”).

Wnioskodawca zaznaczył, że przeprowadził przetarg nieograniczony w celu zachowania przejrzystości i transparentności działania, pomimo, że ustawa z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych, umożliwia wyłączenie stosowania przepisów ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych.

II. Zgodnie z art. 183 ust. 2 zdanie drugie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 poz. 1843) [dalej „ustawa Pzp”], 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 jest wyjątkiem od ogólnej reguły, zgodnie z którą umowę w sprawie zamówienia publicznego zawiera się dopiero po upływie terminu ostatecznego rozstrzygnięcia odwołania, a uzasadnia go wyłącznie sytuacja, w której brak wyrażenia zgody na zawarcie umowy może wywołać skutek negatywny dla interesu publicznego, w szczególności w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, przewyższający korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku na skutek podjętych przez zamawiającego czynności.

Podkreślić należy, że środek ochrony prawnej – odwołanie, ustanawiając dla zamawiającego zakaz zawarcia umowy wstrzymuje udzielenie zamówienia, wstrzymując tym samym realizację celu, dla którego postępowanie jest prowadzone.

W przedmiotowym stanie faktycznym interes odwołującego się wykonawcy wymaga „zderzenia” z zapewnieniem dzieciom umieszczonym w pieczy zastępczej w okresie epidemii COVID – 19 sprzętu komputerowego dla zapewnienia optymalnych warunków do zdalnego nauczania w nadchodzącym roku szkolnym 2020/2021.

Biorąc pod uwagę postanowienia Umowy, zapewniającej źródło finansowania zakupu, tj. obowiązek wydatkowania dofinansowania do 31.08.2020 r., brak możliwości zakupu sprzętu ze środków własnych Wnioskodawcy (w przypadku utraty dofinansowania), a przede wszystkim – cel prowadzonego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, tj. zapewnienie dzieciom umieszczonym w pieczy zastępczej w okresie epidemii COVID – 19 sprzętu komputerowego do zdalnego nauczania, co – z oczywistych względów – winno nastąpić przed rozpoczęciem roku szkolnego 2020/2021 (przed 01.09.2020 r.) skład orzekający Izby doszedł do przekonania, że interes publiczny, wyrażający się w zapewnieniu optymalnych warunków do zdalnego nauczania dzieciom pozostającym w pieczy zastępczej w okresie epidemii, za co odpowiada Wnioskodawca, przeważa interes odwołującego się wykonawcy.

Wobec powyższego Izba uznała, że negatywne skutki dla interesu publicznego przewyższają korzyści związane z koniecznością ochrony interesu odwołującego się.

Z uwagi na powyższe Izba, na podstawie art. 183 ust. 2-4 ustawy Pzp, postanowiła jak w sentencji, uznając, że zaistniały przesłanki do uchylenia zakazu zawarcia umowy.

Stosownie do art. 183 ust. 4 zdanie drugie ustawy Pzp na niniejsze postanowienie skarga nie przysługuje.

**Przewodniczący:** .....