

POSTANOWIENIE
z dnia 16 listopada 2017 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Beata Konik

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 16 listopada 2016 r. w Warszawie wniosku z dnia 13 listopada 2017 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wniesionego przez Spółkę Komunalną Wschowa Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Wywóz i zagospodarowanie komunalnych osadów ściekowych z oczyszczalni ścieków we Wschowie, woj. lubuskie”

postanawia:

**odmówić uchylenia zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku
lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze.**

U z a s a d n i e n i e

W dniu 13 listopada 2017 r. Zamawiający - Spółka Komunalna Wschowa Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością – wystąpił o uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ogłoszeniem przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, o którym mowa w art. 183 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r. poz. 2164 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, w postępowaniu o udzielenie zamówienia pn. „Wywóz i zagospodarowanie komunalnych osadów ściekowych z oczyszczalni ścieków we Wschowie, woj. lubuskie”.

Ogłoszenie o przedmiotowym zamówieniu zostało zamieszczone w Biuletynie Zamówień Publicznych z dnia 17 października 2017 r., pod numerem 602177-N-2017.

W uzasadnieniu wniosku Zamawiający wskazał, że zgodnie z postanowieniami specyfikacji istotnych warunków zamówienia (dalej: SIWZ), termin realizacji zamówienia obejmował okres od 15 listopada 2017 r. (lub od dnia podpisania umowy, jeżeli jej podpisanie nastąpi w terminie późniejszym) do 15 listopada 2018 r. W dniu 10 listopada 2017 r. Zamawiający dokonał wyboru najkorzystniejszej oferty. Tego samego dnia Zamawiający otrzymał kopię odwołania wniesionego do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej.

Zamawiający wyjaśnił, że obowiązująca na dzień złożenia przedmiotowego wniosku umowa na wywóz i zagospodarowanie komunalnych osadów ściekowych, ulega rozwiązaniu z dniem 14 listopada 2017 r. Ponadto Zamawiający wskazał, że komunalne osady ściekowe wytwarzane w ramach działalności oczyszczalni ścieków we Wschowie muszą być zagospodarowane w sposób przewidziany przez ustawę z dnia 14 grudnia 2012 r. o odpadach (Dz.U.2016 poz. 1987). Brak możliwości zawarcia umowy na zagospodarowanie komunalnych osadów ściekowych w oczekiwaniu na rozstrzygnięcie w przedmiocie wniesionego odwołania może wywołać daleko idące skutki w zakresie ochrony środowiska. Oczyszczalnia ścieków nie dysponuje technicznymi rozwiązaniami umożliwiającymi długotrwałe magazynowanie komunalnych osadów ściekowych. Powyższe okoliczności, zdaniem Zamawiającego, przemawiają za zasadnością i potrzebą udzielenia ochrony interesowi publicznemu, jakim jest zapewnienie prawidłowej gospodarki komunalno – ściekowej, a w konsekwencji ochrony środowiska.

Zamawiający wskazał również, że przedmiotem odwołania jest czynność odrzucenia oferty przez Zamawiającego, z powodu rażąco niskiej ceny. W odpowiedzi na wezwanie Zamawiającego do przedstawienia szczegółowej kalkulacji ceny ofertowej wraz z dowodami, wykonawca ograniczył się do ogólnego wskazania, że odbierane osady będą wykorzystywane jako dodatek do produkcji paliwa alternatywnego, a następnie sprzedawane cementowniom. Wykonawca nie przedstawił żadnych dowodów potwierdzających przyjętą kalkulację cenową.

Izba ustaliła i zważyła, co następuje:

Art. 183 ust. 2 ustawy Pzp stanowi, że 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.

W ocenie Izby, Zamawiający, w uzasadnieniu wniosku, nie podał dostatecznych argumentów pozwalających na zastosowanie instytucji, jaką jest uchylenie zakazu zawarcia umowy, która to instytucja ma charakter wyjątkowy. Zamawiający nie wykazał w

szczegółności, iż brak jest możliwości zastosowania instrumentów prawnych w celu zapewnienia ciągłości usług stanowiących przedmiot zamówienia do czasu podpisania umowy z wykonawcą w wyniku rozstrzygnięcia przedmiotowego postępowania. Ponadto Izba dostrzega, że Zamawiający świadomość, że obowiązująca umowa na wywóz i zagospodarowanie odpadów komunalnych ulega rozwiązaniu z dniem 14 listopada 2017 r., wszczął postępowanie o udzielenie zamówienia dopiero w dniu 17 października 2017 r. Zamawiający tym samym nie uwzględnił ryzyka przedłużenia się procedury o udzielenie zamówienia z uwagi na możliwość skorzystania przez wykonawców biorących udział w postępowaniu ze środków ochrony prawnej. Odnotować również należy, że sam Zamawiający wskazał w SIWZ, że termin realizacji zamówienia w ramach nowej umowy liczony będzie od 15 listopada 2017 lub od dnia podpisania umowy, jeżeli jej podpisanie nastąpi w terminie późniejszym.

W związku z powyższym, w ocenie Izby, Zamawiający nie wykazał, iż brak możliwości podpisania umowy z wykonawcą usługi wyłonionym w przedmiotowym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego od dnia 15 listopada 2017 r. spowoduje negatywne skutki dla interesu publicznego w stopniu przewyższającym korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności przez niego podjętych w postępowaniu, w tym indywidualnego interesu wykonawcy, który wniósł odwołanie.

Izba wskazuje ponadto, że rozpatrując wniosek o wyrażenie zgody na uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem odwołania, nie dokonuje oceny zasadności wniesionego odwołania.

Z uwagi na powyższe, Izba, na podstawie art. 183 ust. 2 ustawy Pzp, postanowiła jak w sentencji.

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

Przewodniczący :