

Sygn. akt: KIO/W 10/17

POSTANOWIENIE
z dnia 10 maja 2017r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Barbara Bettman

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu **10 maja 2017r.** w Warszawie wniosku z dnia 9 maja 2017r. r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy wniesionego przez zamawiającego **Skarb Państwa - 12 Wojskowy Oddział Gospodarczy, ul. Okólna 37, 87-100 Toruń** w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na: "WYNAJEM WRAZ Z BIEŻĄCĄ OBSŁUGĄ KONTENERÓW PRYSZNICOWO-UMYWALKOWYCH ORAZ KUCHENNYCH Z WŁASNYM ŹRÓDŁEM ZASILANIA ORAZ DOSTAWĄ WODY I OPROWADZENIE NIECZYSTOŚCI, WYNAJEM KABIN SANITARNYCH, UMYWALEK POLOWYCH" ogłoszenie 2017/S 069-130371 z dnia 7 kwietnia 2017r.

postanawia:

Uchylić zakaz zawarcia umowy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na: "WYNAJEM WRAZ Z BIEŻĄCĄ OBSŁUGĄ KONTENERÓW PRYSZNICOWO-UMYWALKOWYCH ORAZ KUCHENNYCH Z WŁASNYM ŹRÓDŁEM ZASILANIA ORAZ DOSTAWĄ WODY I OPROWADZENIE NIECZYSTOŚCI, WYNAJEM KABIN SANITARNYCH, UMYWALEK POLOWYCH".

Stosownie do art. 183 ust. 4 zd. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 ze zm. z 2016r. poz. 831, 996, 1020, 1250, 1265, 1579) na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

Przewodniczący:

.....

Uzasadnienie:

W dniu 9 maja 2017r. zamawiający złożył wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego na: "WYNAJEM WRAZ Z BIEŻĄCĄ OBSŁUGĄ KONTENERÓW PRYSZNICOWO-UMYWALKOWYCH ORAZ KUCHENNYCH Z WŁASNYM ŹRÓDŁEM ZASILANIA ORAZ DOSTAWĄ WODY I OPROWADZENIE NIECZYSTOŚCI, WYNAJEM KABIN SANITARNYCH, UMYWALEK POLOWYCH" ogłoszenie 2017/S 069-130371 z dnia 7 kwietnia 2017r.

Zdaniem zamawiającego nie zawarcie umowy nieść będzie za sobą negatywne skutki dla interesu publicznego (niezabezpieczenie higieniczno-sanitarne poligonu dla ponad 2000 osób), tj. żołnierzy biorących udział w m. in. Ćwiczeniu pk. „Dragon”, w których „uczestniczą wojska obce”. Państwem - Gospodarzem, udzielającym wsparcia siłom zbrojnym i organizacjom międzynarodowym jest Rzeczpospolita Polska. Wsparcie to dotyczy wspólnych ćwiczeń i szkoleń międzynarodowych, a usługa miała być świadczona od 8 maja 2017 r.

Izba ustaliła, co następuje:

W dniu 7 kwietnia 2017r. zamawiający opublikował w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej ogłoszenie o zamówieniu za numerem 2017/S 069-130371.

W dniu 8 maja 2017r. odwołanie wniósł wykonawca TOI TOI Polska Sp. z o.o., ul. Płochocińska 29, 03-044 Warszawa wobec:

- 1) zaniechania przez zamawiającego czynności odrzucenia oferty złożonej przez WC SERWIS Sp. z o.o. Spółka Komandytowa ul. Szybowa 2, 41-808 Zabrze pomimo, iż oferta ta zawiera rażąco niską cenę i naruszenie w ten sposób przez zamawiającego art. 89 ust. 1 pkt 4) w związku z art. 90 ust. 2 i 3 ustawy - Prawo zamówień publicznych, bowiem zamawiający winien był tę ofertę odrzucić, a tego zaniechał;
- 2) dokonania wyboru oferty wskazanej w pkt 1), jako rzekomo nie podlegającej odrzuceniu, pomimo, że powinna być odrzucona - czyli naruszenie w ten sposób art. 91 ust. 1 ustawy - Prawo zamówień publicznych, albowiem oferta podlegająca odrzuceniu nie może być w ogóle brana pod uwagę w ramach wyboru oferty najkorzystniejszej, bowiem zamawiający nie powinien był tej oferty wybierać, skoro winien ją odrzucić.

Izba zważyła, co następuje:

Zgodnie z art. 183 ust. 1 ustawy w przypadku wniesienia odwołania zamawiający nie może zawrzeć umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub postanowienia

kończącego postępowanie odwoławcze, zwanych dalej „orzeczeniem”. W myśl art. 183 ust. 2 ustawy Pzp zamawiający może złożyć do Izby wnioski o uchylenie zakazu zawarcia umowy, o którym mowa w ust. 1 ustawy Pzp. Izba może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli niezawarcie umowy mogłoby spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego, w szczególności w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa państwa, 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 następstwie wdrożenia do polskiego systemu prawodawczego dyrektywy obronnej ustawodawca krajowy, w ślad za prawodawcą unijnym, położył szczególny nacisk na negatywne skutki związane z dziedziną obronności i bezpieczeństwa państwa.

Przepis art. 183 ust. 2 ustawy nakazuje Izbie zbadać skutki dla interesu publicznego, jakie wiązać się będą z faktem niezawarcia umowy w postępowaniu prowadzonym w trybie przetargu nieograniczonego i niezabezpieczeniem zatem odpowiednich warunków sanitarnych dla ćwiczących wojsk, a ewentualną szkodą dla wykonawców mogących pozyskać to zamówienie i potrzebą ochrony ich interesów. Tym samym zasadność wniesionego odwołania, bądź jej brak, w ogóle nie mogą być brane pod uwagę przy badaniu zaistnienia przesłanek dla uchylenia zakazu zawarcia umowy. Co więcej niezależnie od przyszłego wyniku postępowania odwoławczego, Izba przy ustalaniu kręgu podmiotów potencjalnie mogących doznać uszczerbku, kwalifikuje wszystkie podmioty tak składającego odwołanie, jak i te których zainteresowanie zamówieniem mogła ustalić w oparciu o zgromadzoną dokumentację postępowania.

Biorąc pod uwagę, iż Izba ustaliła, że zamawiający wykazał negatywne skutki dla interesu publicznego, w szczególności w dziedzinie obronności i bezpieczeństwa państwa, a jednocześnie jak wynika z oceny dokonanej przez Izbę, skutki te przeważają nad potrzebą ochrony interesów wykonawców, należało zatem uznać, że zaistniały podstawy do uchylenia zakazu zawarcia umowy.

Mając na uwadze powyższe orzeczono jak w sentencji na podstawie art. 183 ust. 2 ustawy Pzp.

Przewodniczący:

.....