

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 15 października 2020 roku**

**Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:**

**Przewodniczący: Robert Skrzyszewski**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 15 października 2020 roku w Warszawie wniosku z dnia 9 października 2020 roku o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wniesionego przez zamawiającego: Miasto Łódź Miejski Ośrodek Pomocy Społecznej w Łodzi w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: na dostawę laptopów, zestawu komputerowego i urządzeń wielofunkcyjnych w ramach projektu „Wsparcie dzieci umieszczonych w pieczy zastępczej w okresie epidemii Covid-19” dla potrzeb Miejskiego Ośrodka Pomocy Społecznej w Łodzi, nr sprawy 26/2020, ogłoszenie nr 573437-N-2020 z dnia 2020-08-11 r.

**postanawia:**

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

**Uzasadnienie**

W dniu 9 października 2020r. Zamawiający zawnioskował 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 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2019 r., poz. 1843 ze zm.), zwanej dalej ustawą Pzp.

W pierwszej kolejności Zamawiający motywował, że przedmiotem postępowania, w ramach którego wniesione zostało wskazane powyżej odwołanie, jest dostawa laptopów,

zestawu komputerowego i urządzeń wielofunkcyjnych, która realizowana jest w ramach projektu „Wsparcie dzieci umieszczonych w pieczy zastępczej w okresie epidemii Covid – 19”.

W uzasadnieniu wniosku Zamawiający zwrócił uwagę, że celem wskazanego powyżej projektu jest zapobieganie i ograniczenie negatywnych skutków epidemii w obszarze pieczy zastępczej poprzez wzmocnienie rodzin zastępczych, rodzinnych domów dziecka, placówek opiekuńczo-wychowawczych, regionalnych placówek opiekuńczo terapeutycznych, interwencyjnych ośrodków preadopcyjnych, w zakresie bezpiecznej realizacji zadań tych podmiotów w okresie epidemii.

Nadto, Zamawiający zauważył, że celem szczegółowym projektu jest wsparcie dzieci w rodzinnych i instytucjonalnych podmiotach pieczy zastępczej w sytuacji zagrożenia epidemią choroby COVID – 19 poprzez:

a) zakup wyposażenia na cele realizowania zadań w trybie zdalnego nauczania (w tym zakup laptopów, komputerów stacjonarnych, oprogramowania i sprzętu audiowizualnego);

b) zakup środków ochrony indywidualnej i wyposażenia do bezpośredniej walki z epidemią (w tym zakup środków ochrony indywidualnej — maseczek, rękawiczek, zakup środków dezynfekcyjnych, a także zakup wyposażenia do organizacji miejsc kwarantanny/izolacji dla dzieci z pieczy zastępczej).

Wyjaśnił przy tym, że bezpośrednimi odbiorcami projektu są wychowankowie umieszczeni w pieczy zastępczej rodzinnej i instytucjonalnej, w tym osoby uczące się, które pozostały w pieczy zastępczej do 25 roku życia na podstawie art. 37 ust. 2 ustawy z dnia 9 czerwca 2011 r. o wspieraniu rodziny i systemie pieczy zastępczej oraz ich opiekunowie, a celem projektu nie jest wsparcie podmiotów pieczy zastępczej jako takich, ale w głównej mierze, w zależności od zakresu wsparcia, samych wychowanków w niej umieszczonych i ich opiekunów.

Zamawiający wskazał, że z przytoczonych powyżej wytycznych do Projektu, dostawa objęta przedmiotowym postępowaniem służyć ma wyposażeniu w laptopy i zestawy komputerowe oraz urządzenia wielofunkcyjne dzieci umieszczonych w pieczy zastępczej. Wyposażenie to służyć ma ograniczaniu negatywnych skutków epidemii Covid-19 wśród podopiecznych pieczy zastępczej m. in. poprzez zapewnienie im sprzętu niezbędnego do realizacji zdalnego nauczania.

Podkreślił, że mając na uwadze bardzo duży przyrost zachorowań na Covid — 19 i coraz częstsze przypadki kierowania dzieci na kwarantannę oraz obejmowania całych klas czy szkół nauką zdalną interes publiczny wymagał, aby możliwe szybko wyposażyć dzieci i tak znajdujące się w często w bardzo trudnej sytuacji życiowej w sprzęt ułatwiający realizację nauki w formie zdalnej.

Zdaniem Zamawiającego - brak możliwości zawarcia umowy powoduje negatywne skutki dla interesu publicznego w postaci wstrzymania realizacji programu mającego służyć zapobieganiu negatywnym konsekwencjom epidemii wśród dzieci objętych pieczą zastępczą, a zatem wśród dzieci, które znajdują się w trudnej sytuacji życiowej.

Dodatkowo, podniósł, że zgodnie z wytycznymi Projektu „Wsparcie dzieci umieszczonych w pieczy zastępczej w okresie epidemii Covid-19” zakup sprzętu komputerowego stanowi działanie priorytetowe w realizacji projektu i powinien być zakupiony w pierwszej kolejności, dopiero po wyczerpaniu zapotrzebowania podmiotów pieczy zastępczej na sprzęt komputerowy możliwe jest dokonanie zakupu pozostałych kategorii sprzętu i środków ochrony.

Według Zamawiającego - nie zawarcie umowy zagraża również niemożności wykorzystania pełnej kwoty dotacji przyznanej Zamawiającemu w ramach Projektu, bowiem Samorząd zobowiązany jest wydatkować środki do 15 listopada 2020 r. Dopiero po zrealizowaniu dostawy objętej przedmiotowym postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego, możliwe będzie przeznaczenie pozostałej części przyznanych środków na zakup pozostałych kategorii sprzętu i środków ochrony.

W przedmiotowej sprawie odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wniósł Odwołujący: KOMBIT PLUS Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością Sp. k. w dniu 15 września 2020 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. 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 wnioski 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 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 potencjalną możliwość wykluczenia społecznego określonej grupy podopiecznych pieczy zastępczej na obszarze działania Zamawiającego w zakresie powszechnej edukacji narodowej, które to skutki będą nieodwracalne, a także może ograniczyć zakres realizacji świadczeń wynikających z przyjętego projektu z powodu upływu terminu wydatkowania środków finansowych przeznaczonych na ten cel.

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:.....**