

**Sygn. akt: KIO/W 28/20**

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 4 maja 2020 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Monika Kawa-Ogorzałek**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 4 maja 2020 r. w Warszawie wniosku z dnia 28 kwietnia 2020 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, wniesionego przez Zamawiającego: Gminę Skarżysko – Kamienną w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Gminy Skarżysko-Kamienna od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy”

**postanawia:**

- uchylić zakaz zawarcia umowy przed wydaniem przez Krajową Izbę Odwoławczą orzeczenia kończącego postępowanie odwoławcze -**

**UZASADNIENIE**

Zamawiający – Gmina Skarżysko-Kamienna, wystąpiła w dniu 28 kwietnia 2020 r. 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 (t.j. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843 ze zm.), zwanej dalej „ustawą Pzp”, w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Odbieranie i zagospodarowanie odpadów komunalnych z terenu Gminy Skarżysko-Kamienna od właścicieli nieruchomości, na których zamieszkują mieszkańcy” (znak postępowania: ZP.271.8.2020.EZ). Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 28 lutego 2020r. pod numerem 2020/S 042-099482.

W uzasadnieniu wniosku Zamawiający wskazał, że przedmiot zamówienie obejmuje

usługę odbioru i zagospodarowania odpadów z terenu Gminy Skarżysko Kamienna. Usługa ta nabiera szczególnego znaczenia w warunkach ogłoszenia stanu epidemii wprowadzonego w dniu 20 marca 2020 r. na podstawie Rozporządzenia Ministra Zdrowia z dnia 20 marca 2020 r. w sprawie ogłoszenia na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu epidemii (Dz.U. z 2020 poz.491). Zamawiający wyjaśnił także, że Gmina musi zabezpieczyć odbiór odpadów, zwłaszcza w sytuacji, jeżeli zachodzi wysokie prawdopodobieństwo szybkiego i niekontrolowanego rozprzestrzeniania się choroby, w tym epidemii COVID-19. Wskazał także, że w niniejszym stanie faktycznym zachodzi uzasadniona potrzeba natychmiastowego zakupu usługi ukierunkowanej również na zapobieganie i zwalczania zakażeń u ludzi. Brak natomiast zapewnienia odbioru odpadów mogłoby spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego.

Zamawiający podkreślił, że epidemia koronawirusa w Skarżysku Kamiennej swoje ognisko miała w miejscowym szpitalu. Liczba osób zarażonych bardzo szybko wzrastała do tego stopnia, że prawie połowa przypadków zakażeń w regionie świętokrzyskim pochodziła ze Skarżyska Kamiennej. Ponadto Zamawiający zauważył, że osoby będące na kwarantannie wyrzucają swoje odpady, tym samym odpady te stanowią szczególne zagrożenie. W tym stanie sanitarno-epidemiologicznym usługa odbioru odpadów jest niezbędna również w aspekcie podejmowania działań, by zminimalizować możliwości rozprzestrzeniania się wirusa.

Zamawiający odwołał się do ustawy z dnia 17 grudnia 2004 r. o odpowiedzialności za naruszenie dyscypliny finansów publicznych (Dz.U. z 2019r. poz. 1440 ze zm.) zwalniającej z odpowiedzialności w przypadku działania lub zaniechania podjętego włącznie w celu ograniczenia skutków zdarzenia losowego. Ustawodawca terminem tym określa sytuacje wywołane przez czynniki zewnętrzne, których nie można przewidzieć z pewnością, w szczególności zagrażające bezpośrednio życiu lub zdrowiu ludzi lub powstaniem szkody niewspółmiernie większej niż spowodowana działaniem lub zaniechaniem naruszającym dyscyplinę finansów publicznych. Tym samym Gmina Skarżysko — Kamienna jako Zamawiający realizujący zadania z zakresu ochrony zdrowia, w sytuacji, gdy na jej obszarze działania występuje rosnąca liczba przypadków zakażenia wirusem działając w oparciu o wskazaną powyżej podstawę tj. art. 183 ust. 2 ustawy Pzp wnosi o uchylenie zakazu zawarcia umowy z uwagi na negatywne skutki dla interesu publicznego. Gospodarowanie odpadami ma szczególne znaczenie dla zapewnienia bezpieczeństwa sanitarno epidemiologicznego. Potrzeba odbioru i zagospodarowania odpadów na terenie Gminy Skarżysko Kamienna ma charakter trwały, stały, nieprzerwany.

Przedmiot zamówienia uzasadnia, zdaniem Zamawiającego, stwierdzenie istnienia dla interesu publicznego.

**Izba, mając na uwadze okoliczności wskazane w treści wniosku o uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem odwołania, uznała, że wniosek zasługuje na uwzględnienie.**

Na wstępie wyjaśnić należy, że rozpoznając wniosek o wyrażenie zgody na uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem odwołania, Krajowa Izba Odwoławcza nie dokonuje oceny zasadności odwołania wniesionego w danym postępowaniu i wydanie ewentualnej zgody na uchylenie zakazu zawarcia umowy nie ma charakteru „przed sądu”. Izba rozstrzygając o zasadności wniosku ocenia jedynie przesłanki uchylenia zakazu zawarcia umowy na wniosek Zamawiającego, tj. bada, czy niezawarcie umowy mogłoby spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego i czy negatywne skutki niezawarcia umowy przewyższają korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez Zamawiającego. Dla uchylenia zakazu zawarcia umowy o którym stanowi art. 183 ust. 2 Pzp wystarczającym jest już uprawdopodobnienie istnienia powołanych przez zamawiającego we wniosku okoliczności.

Wskazać należy, że zgodnie z art. 183 ust.2 zdanie drugie Pzp, Izba może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli nie zawarcie 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.

Skład orzekający badając przesłanki uchylenia zakazu zawarcia umowy wskazane we wniosku Zamawiającego w niniejszym postępowaniu, stwierdził, że wniosek zasługuje na uwzględnienie. W ocenie składu orzekającego wskazane przez Zamawiającego okoliczności uzasadniają w sposób dostateczny okoliczność, że 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 tym postępowaniu o udzielenie zamówienia. Zamawiający wykazał we wniosku obiektywne okoliczności, wynikające z przepisów prawa, które uzasadniają konieczność niezwłocznego udzielenia przedmiotowego zamówienia. Izba uznała, w związku z istniejącą w Polsce sytuacją epidemiologiczną związaną z występowaniem pandemii wirusa COVID-19, za zasadną uznać argumentację, że konieczne jest zabezpieczenie odbioru odpadów, zwłaszcza w sytuacji, jeżeli zachodzi wysokie prawdopodobieństwo szybkiego i niekontrolowanego rozprzestrzeniania się choroby, w tym epidemii COVID-19. Zamawiający wykazał więc, że w obecnym stanie sanitarno-epidemiologicznym usługa odbioru odpadów jest niezbędna

również w aspekcie podejmowania działań, by zminimalizować możliwości rozprzestrzeniania się wirusa. Brak natomiast zapewnienia odbioru odpadów mogłoby spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego.

W konsekwencji skład orzekający uznał, że w okolicznościach niniejszej sprawy, trzeba uznać prymat interesu publicznego nad innymi interesami, w tym nad interesem wnoszącego odwołanie tj. wykonawców wspólnie ubiegających się o udzielenie zamówienia: Przedsiębiorstwo Usług Komunalnych „FART-BIS” sp. z o.o. z siedzibą w Kielcach oraz Przedsiębiorstwo Robót Inżynieryjnych „Fart” sp. z o.o. z siedzibą w Kielcach.

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

**Przewodniczący:** .....