

**Sygn. akt KIO/W 40/20**

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 2 czerwca 2020 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Katarzyna Brzeska**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 2 czerwca 2020 r. w Warszawie wniosku z dnia 26 maja 2020 r. (przekazanego składowi orzekającemu zarządzeniem z dnia 2 czerwca 2020 r., KIO/W 40/20) o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze wniesionego przez Zamawiającego – Gminę Miejską Kowary - w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. *„Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych położonych na terenie gminy Miejskiej Kowary”*.

**postanawia:**

**odmawia uchylenia zakazu zawarcia umowy**

**Uzasadnienie**

Zamawiający - Gmina Miejska Kowary - pismem z 26 maja 2020 r., działając na podstawie art. 183 ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843), dalej jako „ustawa Pzp”, w odpowiedzi na odwołanie - wniósł o uchylenie zakazu zawarcia umowy w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. *„Odbiór i zagospodarowanie odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych i niezamieszkałych położonych na terenie gminy Miejskiej Kowary”*. Uzasadniając ww. wniosek złożony w odpowiedzi na odwołanie zamawiający powołał się na treść przepisu art. 183 ust. 2 ustawy Pzp, wskazując - że jego zdaniem zamówienie dotyczące odbioru odpadów komunalnych mieści się w zakresie przedmiotowym ww. przepisu, gdyż interesem publicznym jest zabezpieczenie odbioru odpadów komunalnych z terenu Gminy Miejskiej Kowary, gdzie sfera ta jest strategiczna dla społeczności lokalnej. Z tych też względów w ocenie Zamawiającego wniosek niniejszy zasługuje na uwzględnienie.

### **Izba zważyła, co następuje:**

Wniosek zamawiającego nie podlega uwzględnieniu.

Zgodnie z przepisem art. 183 ust. 2 zdanie drugie 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, 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. Przywołana norma wymaga w pierwszej kolejności ustalenia, czy brak udzielenia zamówienia przed rozpoznaniem przez Izbę odwołania spowoduje negatywne skutki dla interesu publicznego. W razie pozytywnej odpowiedzi na to pytanie należy zbadać, czy negatywne skutki przewyższają korzyści związane z ochroną wszystkich interesów zagrożonych uszczerbkiem w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego. Wobec braku zdefiniowania pojęcia interesu publicznego w ustawie Pzp przyjmuje się rozumienie tego pojęcia wynikające z uchwały Trybunału Konstytucyjnego z dnia 12 marca 1997 r. (W 8/96), w której uznano, że za interes publiczny należy uznać korzyści uzyskiwane w wyniku realizacji przedsięwzięć służących ogółowi w zakresie zadań ciężących na administracji rządowej oraz samorządowej, realizowanych w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych, związanych np. z ochroną zdrowia, oświaty, kultury, porządku publicznego. Wskazane powyżej przesłanki uchylenia zakazu zawarcia umowy zamawiający obowiązany jest wykazać w treści złożonego wniosku.

Mając na uwadze powyższe Izba stwierdziła brak podstaw do uwzględnienia wniosku zamawiającego o uchylenie zakazu zawarcia umowy. W treści złożonego wniosku zamawiający nie wykazał istnienia interesu publicznego, jaki miałby być zagrożony na skutek niezawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze. Ponadto obowiązek wyjaśnienia, na czym ten interes publiczny w konkretnej sprawie polega, a także jakie negatywne skutki dla tego interesu mogą wyniknąć w konsekwencji niezawarcia umowy przed wydaniem przez Izbę orzeczenia, obciąża zamawiającego. Zaniechanie przez zamawiającego wykazania powyższych przesłanek odnoszących się do pojęcia interesu publicznego czyni zbędnym dokonywanie oceny wniosku zamawiającego w świetle pozostałych przesłanek wymienionych w przepisie art. 183 ust. 2 zdanie drugie ustawy Pzp i skutkuje koniecznością wydania postanowienia odmawiającego uchylenia zakazu zawarcia umowy.

Z uwagi na powyższe Izba na podstawie art. 183 ust. 2 ustawy Pzp postanowiła jak w sentencji, orzekając w formie postanowienia na podstawie art. 183 ust. 4 ustawy Pzp.

Stosownie do art. 183 ust. 4 zdanie drugie ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843) na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

**Przewodniczący:** .....