

POSTANOWIENIE
z dnia 17 stycznia 2025 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodnicząca: Agata Mikołajczyk

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 17 stycznia 2025 r. w Warszawie wniosku z dnia 15 stycznia 2024 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze zgłoszonego przez zamawiającego: Gminny Zarząd Mienia Komunalnego z/s w Strzelcach Opolskich (ul. Zamkowa 2, 47-100 Strzelce Opolskie) w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Zarządzanie Targowiskiem Miejskim w Strzelcach Opolskich w 2025 r.”, (publikacja ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr 2024/BZP 00633605/01 z dnia 4 grudnia 2024),

postanawia:

**uchyla zakaz zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub
postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze.**

Uzasadnienie

Zamawiający - Gminny Zarząd Mienia Komunalnego z/s w Strzelcach Opolskich w uzasadnieniu wniosku o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze podał (...) W dniu 04.12.2024 r. zostało ogłoszone postępowanie w trybie podstawowym na usługę pn.: „Zarządzanie Targowiskiem Miejskim w Strzelcach Opolskich w 2025 r.” (publikacja ogłoszenia w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr 2024/BZP 00633605/01 z dnia 4 grudnia 2024). Otwarcie ofert wyznaczono na dzień 12.12.2024 r. do godz. 10:00. Do ogłoszonego postępowania nie wpłynęły żadne pytania co do treści ogłoszenia o zamówieniu oraz Specyfikacji Warunków Zamówienia wraz z załącznikami. Do terminu składnia ofert wpłynęły 4 oferty. Po czynnościach badania i oceny ofert Zamawiający w dniu 18.12.2024 r. dokonał wyboru oferty najkorzystniejszej – opublikowane zostało ogłoszenie o wyborze na stronie prowadzonego postępowania, tj.: <https://ezamowienia.gov.pl/mpclient/search/list/ocds-148610-8d51d8b8-d417-4ef3-a4df-e88ecb312dde> oraz w tym samym dniu, tj. 18.12.2024 r. przesłano Wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu zawiadomienia o wyborze przy użyciu środków komunikacji elektronicznej (dowody przesłania w załączeniu). Zgodnie z art.

515 ust. 1 pkt 2a) odwołanie wnosi się w przypadku zamówień, których wartość jest mniejsza niż progi unijne, w terminie 5 dni od dnia przekazania informacji o czynności zamawiającego stanowiącej podstawę jego wniesienia, jeżeli informacja została przekazana przy użyciu środków komunikacji elektronicznej. W tym przypadku termin na wniesienie odwołania przez Wykonawców minął w dniu 23.12.2024 r. Natomiast w dniu 21.12.2024 r. jeden z Wykonawców uczestniczących w postępowaniu, tj.: PUPHW "GABI" - G.B., z siedzibą: ul. Dworcowa 24 47-120 Żędowice poinformował przez platformę e-zamówienia, iż złożył odwołanie do Prezesa KIO, przesyłając również kopię tego odwołania Zamawiającemu. Zamawiający po tej informacji dokonał wszystkich czynności zgodnie z ustawą Pzp oraz wstrzymał się od podpisania umowy z wybranym Wykonawcą. Jednakże Zamawiający nabył wątpliwość co do prawdziwości Wykonawcy i wystosował e-maila do Państwa w dniu 24.12.2024 r. celem potwierdzenia złożenia takiego odwołania. W dniu 31.12.2024 r. otrzymaliśmy od Państwa wiadomość, iż takie odwołanie wpłynęło do Prezesa KIO dopiero 31.12.2024 r. W związku z zaistniałą sytuacją takie działanie Wykonawcy i wniesienie odwołania ma na celu wyłącznie uniemożliwienie zawarcia umowy z Zamawiającym i wybranym Wykonawcą. Wykonawca wprowadził w błąd Zamawiającego oraz oświadczył nieprawdę przesyłając mu kopię odwołania w dniu 21.12.2024 r., którego nie złożył w terminie do Prezesa KIO. Zwracamy się z wnioskiem o uchylenie zakazu zawarcia umowy dot. postępowania pn.: „Zarządzanie Targowiskiem Miejskim w Strzelcach Opolskich w 2025 r.” ze względu na to, iż Wykonawca wniósł odwołanie po terminie wyłącznie w celu uniemożliwienia zawarcia umowy. Zarządzanie Targowiskiem Miejskim w Strzelcach Opolskich jest usługą, która powinna być wykonywana w sposób ciągły i nieprzerwany”.

Krajowa Izba Odwoławcza (KIO lub Izba) zważyła, co następuje:

Izba - zgodnie z art. 578 ust. 2 ustawy Pzp - może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli:

- 1) nie zawarcie 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 postępowaniu o udzielenie zamówienia;
- 2) zamawiający uprawdopodobnił, że odwołanie wnoszone jest wyłącznie w celu uniemożliwienia zawarcia umowy.

Przesłanki odpowiednio wskazane w punkcie 1 i punkcie 2 cytowanego artykułu mają charakter samodzielny, nie muszą być spełnione łącznie, są od siebie niezależne.

Mając na uwadze okoliczności wskazane przez Zamawiającego w treści wniosku, Izba uznała, że w niniejszej sprawie została spełniona przesłanka wskazana w przepisie w jego pkt 2 uzasadniająca uchylenie zakazu zawarcia umowy w przedmiotowej sprawie. W odniesieniu do tej przesłanki Izba dokonując wstępnej oceny uznała, że Zamawiający uprawdopodobnił, że odwołanie wnoszone jest wyłącznie w celu uniemożliwienia zawarcia umowy.

W przedmiotowej sprawie Izba miała na uwadze następujące okoliczności podnoszone we wniosku:

Zamawiający w dniu 18.12.2024 r. dokonał wyboru oferty najkorzystniejszej i w tej dacie opublikował ogłoszenie o wyborze na stronie prowadzonego postępowania, a także w tym samym dniu przesłał wykonawcom uczestniczącym w postępowaniu zawiadomienia o wyborze przy użyciu środków komunikacji elektronicznej (dowody przesłania w załączeniu). W dniu 21.12.2024 r. uczestniczący w postępowaniu wykonawca: PUPHW "GABI" - G.B., z/s w Żędowicach poinformował Zamawiającego przez platformę e-zamówienia, że złożył odwołanie do Prezesa KIO, przesyłając również kopię tego odwołania Zamawiającemu. Zamawiający na skutek tej informacji wstrzymał się od podpisania umowy z wybranym wykonawcą. Jednocześnie Zamawiający w dniu 24 grudnia 2024 r. wystosował e-mailem zapytanie do Urzędu Zamówień Publicznych – Biuro Odwołań celem potwierdzenia złożenia takiego odwołania do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej. W dniu 31 grudnia 2024 r. otrzymał wiadomość - w odpowiedzi na e-maila z dnia 24 grudnia 2024 r. – (...) że w dniu 31 grudnia 2024 r. wpłynęło odwołanie Wykonawcy PUPHW "GABI I" - G.B. wobec Zamawiającego GMINNY ZARZĄD MIENIA KOMUNALNEGO w Strzelcach Opolskich w postępowaniu na „Zarządzanie Targowiskiem Miejskim w Strzelcach Opolskich w 2025 r. Numer referencyjny: OZ. IV .392.20.2024”.

Krajowa Izba Odwoławcza zgodziła się z Zamawiającym, że wskazywane we wniosku zachowanie wykonawcy należy kwalifikować jako wprowadzające Zamawiającego w błąd a odwołanie kwalifikować jako złożone wyłącznie w celu uniemożliwienia zawarcia umowy przez Zamawiającego z wybranym Wykonawcą, w sytuacji gdy Zarządzanie Targowiskiem Miejskim w Strzelcach Opolskich jest usługą, która powinna być wykonywana w sposób ciągły i nieprzerwany a odwołanie w konsekwencji zostało wniesione po terminie, gdyż jak wskazał Zamawiający termin na wniesienie odwołania – uwzględniając art. 515 ust.1 pkt a) ustawy Pzp - upłynął 23.12 2024 r.

Mając powyższe na uwadze, Izba postanowiła jak w sentencji, na podstawie art. 578 ust. 2 pkt 2 ustawy Pzp w związku z jej art. 578 ust. 4 zdanie pierwsze.

Stosownie do art. 578 ust. 4 zdanie drugie ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

.....