

POSTANOWIENIE
z dnia 18 stycznia 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Katarzyna Odrzywolska

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 18 stycznia 2021 r. wniosku z dnia 14 stycznia 2021 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, wniesionego przez **Zamawiającego: Skarb Państwa - 32 Baza Lotnictwa Taktycznego w Łasku, ul. 9 maja 95, 98-100 Łask** w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu ograniczonego w dziedzinie obronności i bezpieczeństwa o wartości przekraczającej kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) - dalej „ustawa Pzp” na wykonanie usługi polegającej na sprzątaniu powierzchni wewnętrznych budynków, zewnętrznych powierzchni utwardzonych (chodników, dróg i placów) oraz utrzymaniu terenów zielonych na terenach administrowanych przez 32 Bazę Lotnictwa Taktycznego w Łasku - nr referencyjny sprawy 05/PO/2021/OiB, w związku z odwołaniem wniesionym przez wykonawcę: ECO-PLAN S.A., ul. Przemysłowa 33, 76-200 Słupsk w dniu 30 grudnia 2020 r.

postanawia:

uchyla zakaz zawarcia umowy

**do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia
kończącego postępowanie odwoławcze.**

Uzasadnienie

Zamawiający - **Skarb Państwa - 32 Baza Lotnictwa Taktycznego w Łasku, ul. 9 maja 95, 98-100 Łask** prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na wykonanie usługi polegającej na sprzątaniu powierzchni wewnętrznych budynków, zewnętrznych powierzchni utwardzonych (chodników, dróg i placów) oraz utrzymaniu terenów zielonych na terenach administrowanych przez 32 Bazę Lotnictwa Taktycznego w Łasku - nr referencyjny sprawy 05/PO/2021/OiB.

Wartość zamówienia przekracza kwoty określone w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Pzp. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2020/S 205-500413 w dniu 21 października 2020 r.

W dniu 14 stycznia 2021 r. Zamawiający złożył do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej drogą mailową, w związku z wniesieniem 30 grudnia 2020 r. odwołania przez wykonawcę: ECO-PLAN S.A., ul. Przemysłowa 33, 76-200 Słupsk, wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ogłoszeniem przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze.

W uzasadnieniu niniejszego wniosku, Zamawiający wyjaśnił, że na podstawie zarządzenia nr 28/MON Ministra Obrony Narodowej z dnia 31 października 2013 r. w sprawie nadania statutów Inspektoratowi Wsparcia Sił Zbrojnych oraz Jednostkom podległym Szefowi Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych (Dz. Urz. Min. Obr. Nar. Z 2013 r. poz. 291 z późn. zm.) Zamawiającemu - 32 Bazie Lotnictwa Taktycznego w Łasku w załączniku 46 określono jego statut. Na podstawie §2 Statutu Baza jest jednostką wojskową w rozumieniu art. 3 ust. 5 ustawy z dnia 21 listopada 1967 r. o powszechnym obowiązku obrony Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2012 r. Póz. 461, z późn. zm.) oraz na podstawie §3 Statutu Baza jest podmiotem leczniczym w rozumieniu art. 4 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 15 kwietnia 2011 r. o działalności leczniczej (Dz. U. z 2013 r. poz. 217). Zgodnie z §8 ust. 1 Statutu podstawowym zadaniem Bazy jest zabezpieczenie i ubezpieczenie działań bojowych i procesu szkolenia eskadr lotniczych bazujących na lotnisku Łask oraz innych jednostek i pododdziałów lotniczych wykonujących zadania z lotniska Bazy, w tym statków powietrznych państw sojusznicznych w ramach HNS. Zamawiający wyjaśnił, że do jego najważniejszych zadań należy organizowanie zgodnie z planem narzuconym przez przełożonych dyżurów bojowych, polegających na utrzymaniu w gotowości do natychmiastowego użycia samolotów bojowych F-16 oraz prowadzenie ciągłego szkolenia lotniczego. Zgodnie z §9 ust. 1 Statutu zadaniem Bazy, jako podmiotu leczniczego jest udzielanie świadczeń zdrowotnych w zakresie podstawowej opieki zdrowotnej, stomatologicznej, rehabilitacji leczniczej oraz z zakresu medycyny pracy,

udzielanie pomocy medycznej w stanach nagłego zagrożenia zdrowia i życia, opiniowanie i orzekanie o stanie zdrowia. Zamawiający ponadto ma za zadanie prowadzenia szkoleń w ramach służby przygotowawczej żołnierzy rezerwy, których ma obowiązek zakwaterować na czas ich prowadzenia.

Zamawiający argumentował, że niezawarcie umowy spowoduje negatywne skutki dla interesu publicznego, a konieczność jego ochrony przewyższa korzyści związane z koniecznością ochrony innych interesów, które mogłyby zostać naruszone. Zamawiający realizuje bowiem zadania dotyczące dziedziny obronności i bezpieczeństwa państwa, w zakresie zapewniania przygotowań obronnych państwa w tym polegających na utrzymaniu wysokiej gotowości samolotów bojowych F-16 do natychmiastowego użycia. To zadanie nie jest tożsame z interesem zamawiającego, a służy realizacji interesu publicznego jakim jest zapewnienie bezpieczeństwa militarnego państwa. W ocenie Zamawiającego wyrażenie zgody na zawarcie umowy ma kluczowe znaczenie dla realizacji wskazanego zadania, gdyż wykonywanie usługi utrzymania czystości w szczególności wewnątrz budynków oraz wykonywanie czynności pomocniczych, tj. między innymi zabezpieczenie odpowiedniego stanu sanitarno higienicznego ogranicza rozprzestrzenianie się choroby zakaźnej COVID-19. Mając na uwadze negatywne konsekwencje występowania i rozprzestrzeniania się ww. choroby może dojść do uniemożliwienia realizacji zadań Zamawiającego, mających strategiczne znaczenie dla bezpieczeństwa militarnego państwa. Zapewnienie usług utrzymania czystości ogranicza rozprzestrzenianie się choroby pośród personelu, którego brak w wyniku zachorowań, objęcia izolacją lub kwarantanną uniemożliwi wykonywanie podstawowych zadań Zamawiającego. Ponadto Zamawiający ma zadanie prowadzenia szkoleń żołnierzy rezerwy w ramach służby przygotowawczej, których ma obowiązek zakwaterować na czas szkolenia w oparciu o własną infrastrukturę koszarową. Zapewnienie żołnierzom odbywającym szkolenia w systemie rotacyjnym usług sprzątnięcia pomieszczeń zakwaterowania ogranicza rozprzestrzenianie się choroby zakaźnej COVID-19, a realizacja zadań polegająca na szkoleniu rezerw osobowych Sił Zbrojnych RP stanowi realizację zadań przygotowań obronnych państwa leżących w interesie publicznym. Jednocześnie Zamawiający, jako podmiot leczniczy, zapewnia również świadczenia zdrowotne w zakresie m. in. prowadzenia szczepień, badań, udzielania pomocy medycznej, oraz prowadzenia badań w szczególności dla personelu latającego jak i żołnierzy rezerwy odbywających szkolenia wojskowe. Usługa sprzątnięcia obejmuje również ambulatoria w których realizowane są powyższe zadania. Równie istotna dla zabezpieczenia interesu publicznego jest realizacja usługi sprzątnięcia terenów zewnętrznych, ponieważ ma ona zasadnicze znaczenie dla zapewnienia bezpieczeństwa lotów na terenie lotniska. Wszelkiego rodzaju nieusunięte przedmioty jak kamienie, gałęzie, śmieci, nadmierne zapylenie, martwe zwierzęta mogą doprowadzić do uszkodzenia statków powietrznych a w konsekwencji do katastrofy lotniczej.

Dlatego też kluczowe jest utrzymywanie terenów utwardzonych i zielonych w ciągłym porządku poprzez bieżące usuwanie wszelkich obiektów stanowiących zagrożenie dla statków powietrznych.

Krajowa Izba Odwoławcza, mając na uwadze argumentację podniesioną we wniosku o uchylenie zakazu zawarcia umowy, oraz przepis art. 183 ust. 2 zdanie 2 Pzp uznała, iż wniosek ten zasługuje na uwzględnienie.

Przepis art. 183 ust. 2 ustawy Pzp stanowi, że Izba może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli jej niezawarcie 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. Konieczne jest zatem wykazanie, że niezawarcie umowy przed rozstrzygnięciem przez Izbę odwołania będzie godzić w interes publiczny, w stopniu przewyższającym korzyści związane z koniecznością ochrony ww. interesów.

Odnosząc się do treści wniosku, Izba przychyliła się do przedstawionej argumentacji, uznając stanowisko Zamawiającego za zasadne.

W ocenie Izby, Zamawiający wykazał, że zawarcie umowy z wykonawcą wybranym - w terminie po ogłoszeniu przez Izbę wyroku lub postanowienia, kończącego postępowanie odwoławcze - może wywołać, lub wywoła negatywne skutki dla interesu publicznego. Sytuacja opisana we wniosku, pozwala na obiektywne ustalenie istnienia negatywnych skutków dla interesu publicznego w przypadku przedłużenia się procedury zawarcia umowy i negatywnych konsekwencji dla możliwości prawidłowego realizowania spoczywającego na Zamawiającym wymogu realizacji zadań określonych Statutem. Zgodnie z §8 ust. 1 Statutu podstawowym zadaniem Bazy jest zabezpieczenie i ubezpieczenie działań bojowych i procesu szkolenia eskadr lotniczych bazujących na lotnisku Łask oraz innych jednostek i pododdziałów lotniczych wykonujących zadania z lotniska Bazy, w tym statków powietrznych państw sojusznicznych w ramach HNS. Z kolei §9 ust. 1 Statutu wskazuje zadanie Bazy, jako podmiotu leczniczego w postaci konieczności udzielania świadczeń zdrowotnych w zakresie podstawowej opieki zdrowotnej, stomatologicznej, rehabilitacji leczniczej oraz z zakresu medycyny pracy, udzielanie pomocy medycznej w stanach nagłego zagrożenia zdrowia i życia, opiniowanie i orzekanie o stanie zdrowia. Ponadto rolą Zamawiającego jest prowadzenia szkoleń w ramach służby przygotowawczej żołnierzy rezerwy, których ma obowiązek zakwaterować na czas ich prowadzenia.

Mając na uwadze powyższe Izba dostrzegła, że dla prawidłowej i bezpiecznej realizacji przedmiotowych zadań koniecznym jest zapewnienia odpowiednich warunków sanitarnych, czystości i higieny oraz dezynfekcji na terenie administrowanym przez 32 Bazę Lotnictwa Taktycznego w Łasku, zwłaszcza w kontekście panującego zagrożenia epidemiologicznego, w związku z pandemią koronawirusa SARS-CoV-2 i możliwością jego rozprzestrzenienia się wśród personelu i żołnierzy odbywających szkolenia na terenie Bazy.

Biorąc po uwagę powyższe, Izba uznała, że negatywne skutki zawarcia umowy po wydaniu orzeczenia w sprawie odwołania, zostały wykazane przez Zamawiającego w sposób niebudzący wątpliwości i uzasadniający okoliczność, iż przewyższają one korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez Zamawiającego w toku postępowania o udzielenie zamówienia, w tym m.in. indywidualnego interesu wykonawcy, który wniósł odwołanie.

Podkreślić jednak należy, że rozpoznając wniosek, o którym mowa w art. 183 ust. 2 Pzp, Izba nie rozstrzyga o zasadności lub niezasadności odwołania, które jest rozpoznawane w ramach odrębnego postępowania odwoławczego. Izba podkreśla zatem, że wydając przedmiotowe postanowienie kierowała się wyłącznie zbiorowym dobrem wszystkich osób zaangażowanych i związanych z działalnością Bazy, nie tylko żołnierzy i personelu cywilnego Bazy, w kontekście panującej epidemii koronawirusa SARS-CoV-2. Izba wzięła pod uwagę, że brak realizacji przedmiotowego zamówienia może skutkować tym, iż Baza stanie się ogniskiem wirusa SARS-CoV-2, co może prowadzić do ewentualnego uszczerbku interesu publicznego, tak dla Sił Zbrojnych RP, jak i dla lokalnej społeczności.

Jednocześnie, z uwagi na uwarunkowania organizacyjne oraz trwający stan epidemii nie jest do przewidzenia termin ostatecznego rozstrzygnięcia odwołania.

Z uwagi na powyższe, Izba postanowiła jak w sentencji na podstawie art. 183 ust. 3 ustawy Pzp uznając, że przesłanki do uchylenia zakazu zawarcia umowy zostały spełnione, a to skutkowało uchyleniem zakazu zawarcia umowy.

Stosownie do art. 183 ust. 4 zd. 2 ustawy Pzp na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

Przewodniczący:

.....