

Sygn. akt KIO/KD 69/15

UCHWAŁA
KRAJOWEJ IZBY ODWOŁAWCZEJ
z dnia 30 grudnia 2015 r.

Po rozpatrzeniu zastrzeżeń zgłoszonych w piśmie z dnia 7 grudnia 2015 r. do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych przez:

Zamawiającego – Jednostkę Wojskową 4198 z siedzibą w Warszawie

do Informacji z dnia 30 listopada 2015 r. (znak: UZP/DKD/WKZ/421/54(4)/15/LB o wyniku kontroli doraźnej w zakresie wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem był „Zakup biletów lotniczych” z naruszeniem art. 67 ust.1 pkt 3 ustawy – Prawo zamówień publicznych

Krajowa Izba Odwoławcza w składzie:

Przewodniczący: Agata Mikołajczyk

Członkowie: Izabela Niedziałek-Bujak

Andrzej Niwicki

wyraża następującą opinię:

zastrzeżenia Zamawiającego nie zasługują na uwzględnienie.

Uzasadnienie

W Informacja o wyniku kontroli doraźnej w zakresie legalności wyboru trybu zamówienia z wolnej ręki, którego przedmiotem był „Zakup biletów lotniczych” Prezes Urzędu Zamówień Publicznych [Prezes Urzędu] podał, że cyt.: „Z analizy dokumentów i wyjaśnień przesłanych

przez Zamawiającego wynika, iż podstawą wszczęcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego w trybie z wolnej ręki na zakup biletów lotniczych, będącego przedmiotem niniejszej kontroli był przepis art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2013 r., poz. 907 z późn. zm.) zwanej dalej „ustawą”. W dniu 07.07.2015 r. Zamawiający zaprosił do negocjacji w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy wykonawcę - Bankowe Biuro Podróży „Travelbank” Sp. z o.o. w Warszawie. W wyniku przeprowadzonych negocjacji w trybie zamówienia z wolnej ręki w dniu 10.07.2015 r. zawarto umowę nr 162/36/2015/06 na zakup biletów lotniczych na przelot do i z powrotem do miasta Seul (Republika Korei Południowej). W uzasadnieniu zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy Zamawiający wyjaśnił, iż przedmiotowe zamówienie zostało zlecone Zamawiającemu do realizacji przez Dowódcę Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych. Dodał, iż Dowództwo Generalne Rodzajów Sił Zbrojnych jest organem podległym Ministrowi Obrony Narodowej i jest odpowiedzialne za dowodzenie jednostkami wojskowymi rodzajów sił zbrojnych w czasie pokoju. Rozkaz Dowódcy Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych wpłynął do Zamawiającego w dniu 12.06.2015 r. Zamawiający otrzymał środki finansowe na realizację przedmiotowego przedsięwzięcia od Inspektora Wsparcia Sił Zbrojnych w dniu 19.06.2015 r. Dodał, iż w planie rzeczowo - finansowym zakupów Jednostki 4198 na rok 2015 nie miał ujętego zadania obsługi biletowej reprezentacji Wojska Polskiego w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych, jak również nie posiadał żadnych informacji, że Dowódca Generalny Rodzajów Sił Zbrojnych powierzy mu zadanie zabezpieczenia logistycznego w zakresie przewozu reprezentacji Wojska Polskiego wraz ze sprzętem sportowym na VI Światowe Wojskowe Igrzyska Sportowe w Korei Południowej. Dodał, iż do uczestnictwa w zawodach dla większości zawodników niezbędny był dodatkowo, oprócz bagażu podręcznego, przewóz wyposażenia specjalistycznego w postaci karabinków i pistoletów sportowych, amunicji, młotów, kul, dysków, rowerów, jak również ponad wymiarowych tyczek do skoku o tyczce, które nie mieszczą się do luków wszystkich rodzajów samolotów latających na planowanej trasie przelotu do Seulu i wymagają oddzielnych uzgodnień z przewoźnikiem lotniczym. Łączna waga dodatkowego sprzętu sportowego wynosiła około 1000 kg. Zamawiający podkreślił, iż termin graniczny na zgłoszenie listy imiennej zawodników oraz innych osób lecących razem z reprezentacją, wraz z podaniem terminu przylotu/wylotu do/z Seulu oraz numerem lotu upływał w dniu 31.07.2015 r. Wobec powyższego zarezerwowanie biletów lotniczych dla tak licznej grupy (185 osób) w tak krótkim terminie przed wylotem, było trudne, a wręcz niemożliwe. Wyjaśnił, iż ceny biletów lotniczych rosną z dnia na dzień ze względu na coraz mniejszą liczbę wolnych miejsc w samolotach na poszczególnych trasach. Zdaniem Zamawiającego, nie miał faktycznej możliwości przeprowadzenia otwartej, konkurencyjnej procedury przetargowej z zachowaniem ustawowych terminów gwarantującej wykonanie

usługi w 100% i zapewnienia, aby wszyscy żołnierze sportowcy mogli uczestniczyć w Igrzyskach. Zamawiający nadmieniał, iż założenie rezerwacji dla grupy wiąże się z koniecznością potwierdzenia jej przez biuro podróży do linii lotniczej w ciągu 7 dni i wpłatą depozytu w wysokości 10% wartości zarezerwowanych biletów lotniczych. Jednocześnie w przypadku anulowania rezerwacji grupy wpłacony depozyt w wysokości 10% nie podlega zwrotowi przez linię lotniczą. Linie lotnicze ze względu na wielkość posiadanych samolotów w ramach swojej strategii biznesowej, narzucają na swoich trasach ograniczenia związane z liczbą sprzedanych biletów dla grup. Tym samym im większa jest grupa, a jednocześnie krótszy czas do terminu wylotu, linia lotnicza oferuje wykonanie usługi za wyższą cenę. Zamawiający wskazał, iż linie lotnicze świadczące usługi transportowe na trasie Warszawa - Seul w trakcie badania rynku przez Zamawiającego i zapytania o cenę uzyskały informację, że resort Obrony Narodowej zamierza w terminie 29 - 30 września 2015 r. przewieźć żołnierzy sportowców do Seulu i z powrotem w dniach 12-13 października 2015 r. na trasie Seul » Warszawa. Zamawiający poinformował, iż z informacji pozyskanych od linii lotniczych wylot tak dużej grupy wraz ze sprzętem sportowym w atrakcyjnej cenie biletów lotniczych (do negocjacji) powinien być zgłaszany od 6 do 12 miesięcy przed planowanym wylotem. Zamawiający wyjaśnił, iż dokonał rozeznania rynku poprzez wystosowanie zapytania do 3 dostawców oferujących połączenia czarterowe, co do możliwości zorganizowania czarterowego lotu w celu realizacji ww. zamówienia. Okazało się, że takie rozwiązanie przekracza możliwości finansowe Zamawiającego i Zamawiający nie miałby zabezpieczonych środków finansowych w resorcie Obrony Narodowej na realizację tego zadania w takiej wysokości. Zamawiający wskazał, iż termin organizacji VI Światowych Wojskowych Igrzysk Sportowych Korea Południowa 2015 został ustalony podczas 65 Zgromadzenia Ogólnego i Światowego Kongresu Międzynarodowej Rady Sportu Wojskowego (CISM) w 2010 roku w Rio de Janeiro (Brazylia), na którym zgodnie z ceremoniałem przekazano flagę CISM kolejnemu organizatorowi Igrzysk. Ponadto, decyzja o uczestnictwie reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS -Korea Południowa 2015 została podjęta w dniu akceptacji „I Koncepcji Przygotowania Reprezentacji Wojska Polskiego do udziału w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych CISM — Korea Południowa 2015”, tj. w dniu 30 kwietnia 2013 roku. Powyższe wyjaśnienia zostały zawarte w piśmie Szefa Oddziału Wychowania Fizycznego i Sportu Dowództwa Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych w Warszawie z dnia 06.11.2015 r. (znak: 66996/DG/2/15). W ocenie Zamawiającego zastosowanie trybu zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy na zakup biletów lotniczych w celu zapewnienia udziału reprezentacji Wojska Polskiego w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych było konsekwencją okoliczności, których wcześniej nie dało się przewidzieć, a potrzeba natychmiastowego wykonania zamówienia była podyktowana koniecznością uniknięcia negatywnych

konsekwencji, które spowodowane byłyby nie podjęciem w określonym czasie stosownych działań przez Zamawiającego. Zamawiający wskazał, iż nie był w stanie zachować ustawowych terminów przewidzianych dla innych otwartych konkurencyjnych trybów udzielenia zamówienia publicznego by wykonać powierzone mu rozkazem Generalnego Dowódcy Sił Zbrojnych zadanie zabezpieczenia logistycznego w zakresie przewozu żołnierzy sportowców reprezentantów Wojska Polskiego wraz ze sprzętem sportowym na VI Światowe Wojskowe Igrzyska Sportowe w Korei Południowej w Seulu. Dodał, iż środki budżetowe przeznaczone przez Ministra Obrony Narodowej na ten cel nie zostały przekroczone, a tym samym nie została naruszona dyscyplina finansów publicznych przez dysponentów tych środków". Dalej w Informacji podano, że cyt.: „Z nadesłanych przez Zamawiającego dokumentów wynika, iż: Rozkazem Nr 41 z dnia 10.02.2015 r. w sprawie realizacji planu finansowego inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych w 2015 r. Szef Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych, zgodnie z zapisami w części III pkt 3 ppkt 1 lit. c) upoważnił Dowódcę 1 Bazy Lotnictwa Transportowego w Warszawie do zakupu biletów środkami transportu lądowego, powietrznego i morskiego w ramach zagranicznych podróży służbowych realizowanych zgodnie z zapisami właściwej decyzji Ministra Obrony Narodowej w sprawie organizowania współpracy międzynarodowej w resorcie obrony narodowej dla żołnierzy i pracowników jednostek/institucji wojskowych podporządkowanych Dowódcy Generalnemu RSZ za wyjątkiem IWsp SZ i jednostek/institucji wojskowych jemu podległych. Decyzją Nr 6/Org/P7 Ministra Obrony Narodowej z dnia 11.02.2015 r. w sprawie wykazu przedsięwzięć Międzynarodowej Rady Sportu Wojskowego (CISM): ustalono zakres przedsięwzięć organizowanych pod patronatem Międzynarodowej Rady Sportu Wojskowego (CiSM); powołano kadrę sportową Wojska Polskiego; ustalono harmonogramy przygotowań do zawodów CISM oraz wytyczne do funkcjonowania wojskowych zespołów sportowych. Przedmiotowa decyzja regulowała działalność wojskowych zespołów sportowych w roku 2015 w zakresie przygotowań i udziału w zawodach CISM. Ponadto w załączniku nr 1 do ww. decyzji stanowiącym wykaz przedsięwzięć organizowanych pod patronatem Międzynarodowej Rady Sportu Wojskowego (CISM), w których udział wezmą przedstawiciele Sił Zbrojnych RP w roku 2015, wskazano m.in. udział w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych CISM w Korei Południowej w październiku 2015 roku. Pismem z dnia 09.04.2015 r. (znak: 93/P7/110/15) Szef Sztabu Generalnego WP Zarządu Planowania Użycia Sił Zbrojnych i Szkolenia - P3/P7 w Warszawie przekazał Inspektorowi Szkolenia Dowództwa Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych w Warszawie „Protokół przekazania/przyjęcia realizacji zadań w obszarze sportu powszechnego i wyczynowego, w tym współpracy z Międzynarodową Radą Sportu Wojskowego (CISM)" z dnia 01.04.2015 r. Z ww. protokołu wynika m.in., iż jednym z najważniejszych zadań na lata 2013 - 2015 w obrębie sportu wyczynowego było zapewnienie optymalnych warunków zbudowania i

przygotowania reprezentacji WP do udziału w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych w Korei Południowej w 2015 r. Dlatego też w 2013 r. w Zarządzie Szkolenia - P7 opracowano „Koncepcję przygotowania reprezentacji WP do udziału w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych - Korea Południowa 2015”. Zgodnie z przedmiotową koncepcją przygotowania reprezentacji WP do udziału w Igrzyskach podzielono na trzy etapy (pierwszy etap - rok 2013, drugi etap - rok 2014, trzeci etap - rok 2015). Ponadto, z dalszej części protokołu wynika, iż w ramach współpracy z CISM w Zarządzie Szkolenia - P7 uruchomiono procedurę zgłoszeń do udziału w przedsięwzięciach CISM. W tym zakresie w dniu 13.10.2014 r. przekazano organizatorowi zgłoszenie wstępne nr 1 do udziału reprezentacji WP w VI ŚWIS, a w dniu 03.03.2015 r. przekazano organizatorowi zgłoszenie nr 2. Dowództwo Generalne Rodzajów Sił Zbrojnych przejęło kompetencje w zakresie m.in. sportu wyczynowego od Sztabu Generalnego Wojska Polskiego na podstawie „Protokołu przekazania/przyjęcia realizacji zadań w obszarze sportu powszechnego i wyczynowego, w tym współpracy z Międzynarodową Radą Sportu Wojskowego (CISM)”. Protokół ten został podpisany przez Dowódcę Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych w dniu 07.04.2015 r. zaś przez Szefa Sztabu Generalnego Wojska Polskiego w dniu 08.04.2015 r. Zamawiający dodał, iż dopiero po tych terminach możliwe było podjęcie oficjalnych działań przez Dowództwo Generalne Rodzajów Sił Zbrojnych w kierunku zabezpieczenia udziału reprezentacji Wojska Polskiego w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych - Korea Południowa 2015. W dniu 27.05.2015 r. Dowódca Generalny Rodzajów Sił Zbrojnych wydał rozkaz Nr 286 w sprawie udziału reprezentacji Wojska Polskiego w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych - Korea Południowa 2015. W rozkazie zostały wyznaczone jednostki podległe odpowiedzialne za przygotowanie i zapewnienie udziału reprezentacji sportowej Sił Zbrojnych Rzeczypospolitej w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych. Ponadto, w załączniku Nr 3 do ww. rozkazu Nr 286 Dowódcy Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych stanowiącym harmonogram przygotowań i udziału reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS Korea Południowa 2015, w pkt 2 dotyczącym zakupu biletów lotniczych tam i z powrotem do Korei Południowej dla 190 osobowego składu reprezentacji Wojska Polskiego, określony został termin realizacji zamówienia - do 31.07.2015 roku. Pismem z dnia 08.06.2015 r. (znak: 33501/DG/1/15) Inspektor Szkolenia Dowództwa Generalnego Rodzaju Sił Zbrojnych, zgodnie z pkt 3 ppkt 6 Rozkazu Nr 286 Dowódcy Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych, przesłał Szefowi Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych kosztorys rzeczowo - finansowy niezbędny do kompleksowego zabezpieczenia udziału reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS - Korea Południowa 2015. Ponadto, w piśmie wskazał, iż w celu sprawnej realizacji przedsięwzięć związanych z przygotowaniem reprezentacji WP do VI ŚWIS wskazanym jest by sprawy związane z pozyskaniem biletów zakończyć do dnia 27.07.2015 roku (formalne wymagania organizatora igrzysk). Pismem z

dnia 12.06.2015 r. (znak: 21559/15) Szef Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych wyznaczył i upoważnił Dowódcę 1 Bazy Lotnictwa Transportowego w Warszawie (tj. Jednostki Wojskowej 4198 w Warszawie) m.in. do zakupu biletów lotniczych tam i z powrotem dla składu osobowego reprezentacji Wojska Polskiego na VI ŚWIS - Korea Południowa 2015, określonego w załącznikach Nr 1,2 oraz 4 do Rozkazu Nr 286 Dowódcy Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych". Mając powyższe na uwadze cyt.: „Prezes Urzędu zważył, co następuje. Zamówienie z wolnej ręki jest trybem szczególnym, stosowanym w sytuacjach, gdy zastosowanie przetargu lub innego konkurencyjnego trybu postępowania nie jest możliwe. Zgodnie bowiem z art. 66 ustawy, zamówienie z wolnej ręki to tryb udzielenia zamówienia publicznego, w którym zamawiający udziela zamówienia po negocjacjach tylko z jednym wykonawcą. Z tego powodu jest to tryb, którego stosowanie ustawodawca dopuszcza wyłącznie w szczególnych, wymienionych w ustawie przypadkach, których enumeratywne wyliczenie zawiera art. 67 ust. 1 ustawy. Zgodnie z art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy Prawo zamówień publicznych Zamawiający może udzielić zamówienia w trybie z wolnej ręki, jeżeli ze względu na wyjątkową sytuację niewynikającą z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, której nie mógł on przewidzieć, wymagane jest natychmiastowe wykonanie zamówienia, a nie można zachować terminów określonych dla innych trybów udzielenia zamówienia. Przepis ten umożliwia zatem, udzielenie zamówienia w trybie z wolnej ręki, gdy zaistnieją łącznie następujące okoliczności:

- a) wyjątkowa sytuacja,
- b) przyczyny powstania tej sytuacji nie leżą po stronie zamawiającego,
- c) sytuacji tej zamawiający nie mógł przewidzieć,
- d) wymagane jest natychmiastowe wykonanie zamówienia,
- e) nie można zachować terminów określonych dla innych trybów udzielania zamówienia.

Pomiędzy wszystkimi wymienionymi powyżej przesłankami powinien zachodzić związek przyczynowo ~ skutkowy oraz związek czasowy. W ocenie Prezesa Urzędu, Zamawiający nie wykazał spełnienia przesłanek określonych w art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy w odniesieniu do zamówienia obejmującego zakup biletów lotniczych dla reprezentacji Wojska Polskiego biorącej udział w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych (CISM) - Korea Południowa 2015". Zdaniem Prezesa Urzędu, Zamawiający nie wykazał, że zaistniała sytuacja stanowiła sytuację wyjątkową, której nie można było przewidzieć. W ocenie Prezesa Urzędu, zlecenie przez inny podmiot wykonania zamówienia w określonym terminie nie stanowi zdarzenia wyjątkowego powodującego konieczność zastosowania trybu z wolnej ręki. Prezes Urzędu wskazał, iż Zamawiający nie może powoływać się na działania innego organu w celu uzasadnienia wszczęcia postępowania w trybie niekonkurencyjnym. Podkreślił, iż na procedurę udzielania zamówień publicznych nie mogą mieć wpływu działania lub zaniechania innych podmiotów określających terminy wykonania zamówienia.

Tym samym, w ocenie Prezesa Urzędu okoliczność otrzymania polecenia zakupu biletów lotniczych dla reprezentacji Wojska Polskiego biorącej udział w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych (CISM) - Korea Południowa 2015 od jednostki nadrzędnej Zamawiającego, tj. Dowódcy Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych, nie uzasadniało wszczęcia postępowania w trybie z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy. Zgodnie bowiem z przepisem art. 15 ust. 1 ustawy za przygotowanie i przeprowadzenie postępowania odpowiedzialny jest Zamawiający. Przyjęcie do realizacji zamówienia na zakup biletów lotniczych dla reprezentacji Wojska Polskiego powoduje, iż konsekwencje takiego działania obciążają Zamawiającego. W ocenie Prezesa Urzędu, nie jest dopuszczalna sytuacja, w której wyrażona w art. 7 ust. 1 ustawy zasada uczciwej konkurencji doznaje ograniczenia na skutek działań podmiotów publicznych, które określają terminy wykonania zamówienia, uniemożliwiające przeprowadzenie procedury udzielenia zamówienia w trybie konkurencyjnym. Jak podkreślił Rzecznik Generalny w opinii z dnia 24 lutego 2005 r. w sprawie C-394/02 Komisja przeciwko Republice Grecji, władze publiczne zamierzające udzielić zamówienia są zobowiązane do dochowania należytej staranności, w związku z czym muszą być świadome konieczności dopełnienia wszelkich obowiązków związanych z zamówieniem i wynikających z prawa krajowego, takich jak konieczność dochowania terminów, czy uzyskania zatwierdzenia projektu. Zamawiający (...) nie może w toku postępowania powoływać się na działania lub zaniechania innego organu w celu uzasadnienia naruszenia prawa wspólnotowego. Dalej podał, że o tym, iż w niniejszej sprawie nie mieliśmy do czynienia sytuacją wyjątkową, której nie można było przewidzieć świadczy również termin wyboru organizatora Vi Światowych Wojskowych igrzysk Sportowych Korea Południowa 2015 oraz termin podjęcia decyzji o uczestnictwie reprezentacji Wojska Polskiego w ww. igrzyskach. Jak wynika z wyjaśnień Zamawiającego termin organizacji Vi Światowych Wojskowych Igrzysk Sportowych - Korea Południowa 2015 został ustalony podczas 65 Zgromadzenia Ogólnego i Światowego Kongresu Międzynarodowej Rady Sportu Wojskowego (CISM) w 2010 roku w Rio de Janeiro (Brazylia). A zatem, miejsce oraz termin organizacji igrzysk był powszechnie znany od 4 lat. Ponadto, decyzja o uczestnictwie reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS -Korea Południowa 2015 została podjęta w dniu akceptacji, opracowanej w Zarządzie Szkolenia – P7, I Koncepcji Przygotowania Reprezentacji Wojska Polskiego do udziału w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych CISM - Korea Południowa 2015, tj. w dniu 30 kwietnia 2013 r. W związku powyższym realizacja ww. przedsięwzięcia była znana już od dłuższego czasu, dlatego też możliwe było odpowiednio wcześniejsze przeprowadzenie postępowania w trybie konkurencyjnym, a przeciągająca się bezczynność w udzieleniu zamówienia nie może stanowić uzasadnienia zastosowania trybu z wolnej ręki. Prezes Urzędu ponadto wskazał, że przedmiot postępowania w trybie z wolnej ręki objęty niniejszą kontrolą jest

tożsamy z przedmiotem postępowania o udzielenie zamówienia w trybie z wolnej ręki, co do którego Prezes Urzędu przeprowadził kontrolę zakończoną informacją o wyniku kontroli doraźnej z dnia 11.12.2012 r. (znak: UZP/DKD/LB/24781/12629/12) oraz potwierdzoną uchwałą Krajowej Izby Odwoławczej z dnia 11 stycznia 2013 r. (sygn. akt. KIO/KD107/12). Uprzednie postępowanie dotyczyło zakupu biletów transportu lotniczego dla reprezentacji WP biorącej udział w V światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych (CISM) - Brazylia 2011, natomiast niniejsze obejmuje zakup biletów lotniczych dla reprezentacji Wojska Polskiego biorącej udział w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych - Korea Południowa 2015. Również uzasadnienie faktyczne i prawne zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki wskazane przez zamawiającego w przedmiotowej sprawie nie odbiega od uzasadnienia przedstawionego w postępowaniu objętym kontrolą w 2012 r. W obu postępowaniach podstawą zastosowania trybu zamówienia był przepis art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy, również w obu postępowaniach wskazywano na okoliczność zlecenia wykonania zamówienia przez organ nadrzędny. W związku z powyższym wskazał, iż ww. uchwale Krajowa Izba Odwoławcza stwierdziła, iż przesłanki uprawniające do udzielenia zamówienia z wolnej ręki wynikające z art. 67 ust. 1 pkt 3 Pzp mają charakter zobiektywizowany, a stwierdzenie ich zaistnienia nie może się sprowadzać i ograniczać do powołania się przez zamawiającego na datę powierzenia mu udzielenia zamówienia przez organy wyższego stopnia. W szczególności zbyt późno podjęta (...) decyzja o powierzeniu (...) zakupu biletów lotniczych na imprezę sportową, której termin był znany od kilku lat, nie oznacza zaistnienia sytuacji wyjątkowej, której nie można było przewidzieć, co do udzielenia takiego zamówienia. Reasumując Prezes Urzędu stwierdził, że przedstawione przez Zamawiającego argumenty oraz okoliczności faktyczne nie wskazują, iż w przedmiotowej sprawie zaistniała wyjątkowa sytuacja, której Zamawiający nie mógł przewidzieć, a tym samym Zamawiający nie wykazał spełnienia przesłanek określonych w art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy uprawniających do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki, a poprzez nieuprawnione odstępstwo od stosowania trybów podstawowych naruszył art. 7 ust. 1 oraz art. 10 ust. 2 ustawy Pzp.

Zamawiający zgłosił zastrzeżenia od wyniku kontroli na podstawie art. 167 ust.1 ustawy Pzp. Nie zgodził się ze stwierdzonymi w Informacji naruszeniem art. 67 ust.1 pkt 3 ustawy Pzp podnosząc, że nigdy wcześniej nie był odpowiedzialny za dokonywanie zakupów biletów na Wojskowe Igrzyska Sportowe, i nie mógł przypuszczać, że będzie do tego zadania wyznaczony przez organ nadrzędny w strukturze organizacyjnej obowiązującej w resorcie Obrony Narodowej. Wskazał, że cyt.: (...) obsługę biletów lotniczych na V Światowe Igrzyska Sportowe (CISM) - Brazylia 2011 wykonywała inna jednostka organizacyjna resortu Obrony Narodowej a nie Zamawiający tak, więc Zamawiający nie mógł przewidzieć, że w

tym roku to on zostanie odpowiedzialny za zabezpieczenie logistyczne polegające na zapewnieniu transportu lotniczego dla reprezentacji na igrzyska Korea Południowa 2015. Dla Zamawiającego była to jak najbardziej sytuacja wyjątkowa, której nie można było wcześniej przewidzieć. Zamawiający nie posiadał w tej materii żadnych zadań planowych (zleconych) przez przełożonych szczebla nadrzędnego (planowanie roczne). Na gruncie prawa cywilnego, w szczególności przepisów art. 357 k.c. (klauzula rebus sic stantibus) oraz art. 632 §2 k.c. (tzw. mała klauzula rebus sic stantibus) okoliczności, których nie można było przewidzieć to takie zdarzenia, których strony, działając rozsądnie i profesjonalnie nie zakładały i nie planowały. Sytuacji, której nie można było przewidzieć nie można utożsamiać ze zdarzeniami, których wystąpienie strony uznały za nieprawdopodobne lub wręcz niemożliwe, lecz z takimi, które strony działając zgodnie z przyjętym miernikiem staranności w obrocie nie zakładały i nie planowały. Analiza stanu faktycznego, z którym mamy do czynienia w przedmiotowej sprawie, biorąc pod uwagę fakt, iż Zamawiający nigdy dotąd nie zajmował się obsługą logistyczną zakupu biletów lotniczych na tego rodzaju imprezy, wskazuje, że sytuację, w której znalazł się Zamawiający, należy uznać za spowodowaną wystąpieniem u Zamawiającego wyjątkowych okoliczności, których nie dało się wcześniej przez Zamawiającego przewidzieć. Prezes Urzędu Zamówień Publicznych w informacji o wyniku kontroli doraźnej powołuje się na Rozkaz nr 41 z dnia 10.02.2015 r. w sprawie realizacji planu finansowego Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych w 2015 r., w którym zgodnie z zapisami w części III pkt 3 ppkt 1 lit. c) Dowódca 1 Bazy Lotnictwa Transportowego został upoważniony do zakupu biletów środkami transportu lądowego, powietrznego i morskiego w ramach zagranicznych podróży służbowych realizowanych zgodnie z zapisami właściwej decyzji Ministra Obrony Narodowej w sprawie organizowania współpracy międzynarodowej w resorcie obrony narodowej dla żołnierzy i pracowników jednostek instytucji wojskowych podporządkowanych Dowódcy Generalnemu Rodzajów Sił Zbrojnych za wyjątkiem Inspektoratu Wsparcia Sił Powietrznych i jednostek/instytucji wojskowych jemu podległych. Upoważnienie to dotyczy jednak tylko i wyłącznie zakupów realizowanych corocznie przez Dowódcę 1 Bazy Lotnictwa Transportowego z innych środków finansowych niż zakup biletów lotniczych na VI Światowe Wojskowe Igrzyska Sportowe. Postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na obsługę biletową zagranicznych podróży służbowych przeprowadzane są corocznie z zachowaniem konkurencyjnych trybów udzielenia zamówienia publicznego. Informację o przyznaniu Zamawiającemu środków finansowych na zakup biletów lotniczych tam i z powrotem do Korei Południowej dla składu osobowego reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS Korea Płd. 2015 Zamawiający otrzymał dopiero w dniu 19 czerwca 2015 r. Dowódca 1 Bazy Lotnictwa Transportowego jest dysponentem środków budżetu państwa trzeciego stopnia w rozumieniu decyzji Nr 63/MON Ministra Obrony Narodowej z dnia 4 marca 2014 r., w sprawie

planowania i wykonywania budżetu resortu Obrony Narodowej (Dz. Urz. MON z 2014 r. poz. 76) i podległym jest Szefowi Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych. Zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Finansów z dnia 15 stycznia 2014 r. w sprawie szczegółowego sposobu wykonywania budżetu państwa (Dz. U. z 2014 r. poz. 82 z późn. zm.) dysponentów środków budżetowych można podzielić na: głównych, dysponentów drugiego i trzeciego stopnia. Dysponenci główni ustalają kwoty wydatków w ramach danej części budżetowej poszczególnym jednostką podległym bezpośrednio dysponentowi części. Dysponenci drugiego stopnia przeprowadzają podział przyznanych środków między podległe im jednostki, czyli trzeciego stopnia. Dysponenci trzeciego stopnia otrzymane kwoty mogą przeznaczyć tylko i wyłącznie na wydatki budżetowe objęte ich planem finansowym, bez prawa ich dalszego przekazywania. Na podstawie części II pkt 1 ppkt 8 rozkazu nr 41 z dnia 10 lutego 2015 r., Szef Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych rozkazał Szefom Pionów Funkcjonalnych i Komórek Wewnętrznych Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych oraz Koordynatorom podległym Szefowi Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych, stosownie do kompetencji „przesyłać niezwłocznie do właściwych dysponentów trzeciego stopnia realizujących zadania dane uzupełniające niezbędne do rozpoczęcia procedur w sprawie udzielenia zamówień publicznych”. Dopiero przekazanie Zamawiającemu w/w danych może być traktowane, jako data, w której Zamawiający powziął informację o konieczności wszczęcia postępowania w celu zakupu przez niego biletów lotniczych dla reprezentacji Wojska Polskiego biorącej udział w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych (CISM) - Korea Południowa 2015. O powyższym Szef Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych poinformował Zamawiającego w dniu 12.06.2015 r., wyznaczając i upoważniając Dowódcę Jednostki Wojskowej 4198 do zakupu biletów lotniczych tam i z powrotem do Korei Południowej dla składu osobowego reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS Korea Płd. 2015. Jak zauważył Prezes Urzędu Zamówień Publicznych w uzasadnieniu do informacji o wyniku kontroli, zgodnie z art. 15 ust. 1 ustawy Pzp za przygotowanie i przeprowadzenie postępowania odpowiedzialny jest Zamawiający”. Zamawiający podkreślił, że nie posiadając wiedzy o konieczności przeprowadzenia postępowania, nie mógł samodzielnie rozpocząć procedury udzielenia zamówienia publicznego na zakup biletów lotniczych dla reprezentacji Wojska Polskiego oraz, że nie miał żadnego wpływu na ustalenia dotyczące zabezpieczenia finansowego udziału reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS - Korea Południowa 2015. Ustalenia te dokonywane były na wyższym szczeblu w resorcie Obrony Narodowej. Jak wynika z dokumentów przekazanych Prezesowi Urzędu Zamówień Publicznych, pismem Szefa Oddziału Wychowania Fizycznego i Sportu Dowództwa Generalnego Rodzaju Sił Zbrojnych nr 66996/DG/2/15 z dnia 09 listopada 2015 r., Dowództwo Generalne Rodzajów Sił Zbrojnych przejęło kompetencje w zakresie m. in. sportu wyczynowego od Sztabu Generalnego WP na podstawie „Protokołu przekazania/przyjęcia realizacji zadań w obszarze

sportu powszechnego i wyczynowego, w tym współpracy z Międzynarodową Radą Sportu Wojskowego (CISM)" w dniu 08.04.2015 r. W dniu 12.06.2015 r. pismem nr 21559/15 dotyczącym zabezpieczenia finansowego VI ŚWIS Korea Płd. 2015 Szef Inspektoratu Wsparcia Sił Zbrojnych poinformował o wyznaczeniu i upoważnieniu Dowódcy Jednostki Wojskowej 4198 do zakupu biletów lotniczych tam i z powrotem do Korei Południowej dla ustalonego składu osobowego reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS Korea Płd. 2015. W załączeniu do w/w pisma Zamawiający otrzymał rozkaz nr 286 Dowódcy Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych z dnia 27.05.2015, w którym określony został termin realizacji zamówienia - do 31.07.2015 roku. Ponadto, w piśmie z dnia 08 czerwca 2015 r. (znak 3501/DG/1/15) Inspektor Szkolenia Dowództwa Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych wskazał, iż w celu sprawnej realizacji przedsięwzięć związanych z przygotowaniem reprezentacji WP do VI ŚWIS wskazanym jest by sprawy związane z pozyskaniem biletów zakończyć do dnia 27.07.2015 r., co stanowiło jednocześnie formalne wymagania organizatora igrzysk. Po otrzymaniu polecenia służbowego zakupu biletów lotniczych tam i z powrotem do Korei Południowej dla składu osobowego reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS Korea Płd. 2015, Zamawiający przeprowadził rozeznanie rynku, co do możliwości rezerwacji biletów lotniczych dla grupy 185 osób. Konieczne było także zapewnienie przewozu specjalistycznego wyposażenia sportowego w postaci karabinków i pistoletów sportowych, amunicji, młotów, kul, dysków, rowerów, ponadwymiarowych tyczek do skoku o tyczce, o łącznej wadze ok. 1000 kg. Z informacji pozyskanych od linii lotniczych wykonujących loty do Korei Południowej wynika, że wylot tak dużej grupy osób wraz ze sprzętem sportowym powinien być zgłaszany, od co najmniej 6 do 12 miesięcy przed planowanym wylotem. Taki termin pozwala na rezerwację odpowiedniej ilości miejsc i uzyskanie atrakcyjnej ceny biletów lotniczych. W tym miejscu należy podkreślić, iż termin graniczny na zgłoszenie listy imiennej zawodników oraz innych osób lecących razem z reprezentacją, wraz z podaniem terminu przylotu/wylotu do/z Seulu oraz numerem lotu upływał w dniu 31.07.2015 r. Wobec tego Zamawiający przeprowadził również rozeznanie rynku, co do możliwości zorganizowania lotu czarterowego. Takie rozwiązanie przekraczało środki finansowe zabezpieczone przez resort Obrony Narodowej i przekazane do dyspozycji Zamawiającego. Wstępny koszt wykonania takiej usługi przez linie lotnicze na dzień 6 lipca 2015 r. wynosił ok. 465 000 euro. Zamawiający na ten cel posiadał zabezpieczone środki finansowe w wysokości 202 722 euro. Każdy dzień zwłoki w założeniu rezerwacji dla grupy 185 osób powodował wzrost kosztów, ponieważ cena biletów lotniczych rośnie z dnia na dzień ze względu na coraz mniejszą liczbę wolnych miejsc w samolotach na poszczególnych trasach. Ponadto linie lotnicze mając takie zapotrzebowanie taktycznie zawyżały ceny biletów i opłat dodatkowych za przewóz bagażu ponadwymiarowego. Zachodziło ponadto prawdopodobieństwo graniczące z pewnością, że w przypadku dalszej zwłoki

Zamawiającego nie będzie możliwe w ogóle zapewnienie, aby wszyscy żołnierze sportowcy mogli uczestniczyć w igrzyskach. W związku z tym zachodziła konieczność natychmiastowego wykonania przez Zamawiającego zamówienia w trybie z wolnej ręki. Zamawiający podniósł, że cyt.: „W doktrynie prawa zamówień publicznych podkreśla się, że z sytuacją, w której występuje konieczność natychmiastowego wykonania zamówienia mamy do czynienia wówczas, gdy Zamawiający zmuszony jest udzielić zamówienia publicznego bez zbędnej zwłoki, a samo zamówienie winno być zrealizowane natychmiastowo. Dodatkowo, konieczność natychmiastowego wykonania zamówienia powinna być podyktowana koniecznością uniknięcia negatywnych konsekwencji zaniechania niezwłocznego podjęcia działań. Na potrzeby badania okoliczności powodujących natychmiastową konieczność wykonania zamówienia należy brać pod uwagę względy związane z interesem publicznym. Oceniając zaistniały stan faktyczny, nie ulega wątpliwości, że zagrożenie związane z utratą możliwości wzięcia udziału przez sportowców -żołnierzy w VI Światowych, Wojskowych Igrzyskach Sportowych wynikające z braku możliwości zakupu biletów lotniczych w drodze ogłoszonego przetargu stanowi przesłankę konieczności natychmiastowego wykonania zamówienia. Biorąc pod uwagę termin, w którym Zamawiający powziął informację o konieczności wszczęcia postępowania w celu zakupu przez niego biletów lotniczych dla reprezentacji Wojska Polskiego biorącej udział w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych (CISM) - Korea Południowa 2015, tj. 12.06.2015 r., a także termin realizacji zamówienia określony w rozkazie nr 286 Dowódcy Generalnego Rodzajów Sił Zbrojnych z dnia 27.05.2015 r., nie było możliwym zachowanie przez Zamawiającego terminów określonych dla innych trybów udzielenia zamówienia. Każdy z trybów przewidzianych w ustawie wiąże się z określonymi prawami i obowiązkami po stronie Zamawiającego oraz Wykonawców. Powszechnie znany jest, czas trwania przetargu w tzw. „pełnej procedurze” dla trybu przetargu nieograniczonego. Oczywiście, zatem jest, iż z uwagi na okoliczności konieczności natychmiastowego wykonania zamówienia biletów lotniczych nie istniała możliwość udzielenia przedmiotowego zamówienia w trybach podstawowych. Brak jest również możliwości zachowania terminów określonych dla skróconego przetargu ograniczonego, o którym mowa w art. 49 ust 3 oraz 52 ust 4 ustawy, którego termin realizacji szacuje się na minimum 2-3 miesiące. Konieczność realizacji zakupu biletów lotniczych przez Zamawiającego szybciej niż pilnie, czyli właściwie z dnia na dzień stwarza niemożność zachowania terminów dla innych trybów niekonkurencyjnych np. takich jak negocjacje bez ogłoszenia. Dlatego też pomimo potencjalnej możliwości uelastycznienia i przyspieszenia prowadzenia postępowania w innych niż wolna ręka trybach należy mieć na uwadze konieczność zachowania podstawowych zasad zamówień publicznych tj. zasady uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców”. Zamawiający stwierdził ponadto, że w przedstawionej sytuacji istniało ryzyko, iż pomimo

wszczęcia postępowania w innym niż wolna ręka trybie, dążąc do maksymalnego skrócenia czasu trwania procedury jednocześnie realizowałby postępowanie z pogwałceniem w/w zasad i praw wykonawców. Reasumując stwierdził, że „Przeprowadzona ocena stanu prawnego i faktycznego, tj. w szczególności, przesłanek określonych w art 67 ust. 1 pkt 3 Pzp: 1. wyjątkowa sytuacja, 2. niewynikająca z przyczyn leżących po stronie Zamawiającego, 3. Której Zamawiający nie mógł przewidzieć, 4. wymagane było natychmiastowe wykonanie zamówienia, 5. nie było możliwe zachowanie terminów określonych dla innych trybów udzielenia zamówienia. To prowadzi do wniosku, iż wybór wykonawcy na zakup biletów lotniczych w trybie z wolnej ręki był w pełni uzasadniony i konieczny”.

Prezes Urzędu Zamówień Publicznych nie uwzględnił zastrzeżeń Zamawiającego podnosząc, że ze zrozumieniem odnosi się do okoliczności faktycznych, w jakich znalazł się Zamawiający oraz, że w informacji o wyniku kontroli, nie podważał celowości, czy gospodarności udzielenia przedmiotowego zamówienia, lecz brak zasadności udzielenia zamówienia w trybie zamówienia z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp. Podkreślił za Informacją o wyniku kontroli, iż w świetle europejskiego i krajowego orzecznictwa nie stanowi wyjątkowej oraz nieprzewidywalnej sytuacji okoliczność zlecenia przez inny podmiot wykonania zamówienia w określonym terminie. Za Informacją o wyniku kontroli podniósł, że w analogicznej sprawie, dotyczącej przeprowadzonego postępowania w trybie z wolnej ręki na zakup biletów lotniczych dla reprezentacji Wojska Polskiego biorącej udział w V światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych (CISM) - Brazylia 2011 Prezes Urzędu przeprowadził kontrolę zakończoną informacją o wyniku kontroli doraźnej z dnia 11.12.2012 r. (znak: UZP/DKD/LB/24781/12629/12) oraz potwierdzoną uchwałą Krajowej izby Odwoławczej z dnia 11 stycznia 2013 r. (sygn. akt. KIO/KD 107/12). W ww. uchwale Krajowa Izba Odwoławcza jednoznacznie stwierdziła, iż przesłanki uprawniające do udzielenia zamówienia z wolnej ręki wynikające z art. 67 ust. 1 pkt 3 Pzp mają charakter zobiektywizowany, a stwierdzenie ich zaistnienia nie może się sprowadzać i ograniczać do powołania się przez zamawiającego na datę powierzenia mu udzielenia zamówienia przez organy wyższego stopnia. W szczególności zbyt późno podjęta przez Dowódcę Garnizonu Warszawa decyzja o powierzeniu Jednostce Wojskowej 3964 zakupu biletów lotniczych na imprezę sportową, której termin był znany od kilku lat, nie oznacza zaistnienia sytuacji wyjątkowej, której nie można było przewidzieć, co do udzielenia takiego zamówienia. Jednocześnie zgodnie z opinią Rzecznika Generalnego z dnia 24 lutego 2005 r. w sprawie C-394/02 Komisja przeciwko Republice Grecji, władze publiczne zamierzające udzielić zamówienia są zobowiązane do dochowania należytej staranności, w związku z czym muszą

być świadome konieczności dopełnienia wszelkich obowiązków związanych z zamówieniem i wynikających z prawa krajowego, takich jak konieczność dochowania terminów, czy uzyskania zatwierdzenia projektu. Zamawiający musi zatem brać pod uwagę ewentualny negatywny rezultat takich postępowań lub braku wypełnienia zobowiązań i nie może w toku postępowania powoływać się na działania lub zaniechania innego organu w celu uzasadnienia naruszenia prawa wspólnotowego. Tym samym, w zaistniałych okolicznościach faktycznych nie zaistniała przesłanka „wyjątkowej sytuacji”, której nie można było przewidzieć, uzasadniająca udzielenie zamówienia w trybie z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy. Za taką sytuację należy uznać nadzwyczajne zdarzenia, które w sposób obiektywny nie były wcześniej możliwe do przewidzenia. W ocenie Prezesa Urzędu, takiej sytuacji nie stanowi wskazana przez Zamawiającego okoliczność krótkiego okresu na udzielenie zamówienia, wynikającego z decyzji innego podmiotu o konieczności pilnej realizacji zamówienia. Jak już zostało podniesione w informacji o wyniku kontroli doraźnej „termin organizacji VI Światowych Wojskowych Igrzysk Sportowych (CISM) - Korea Południowa 2015 był ustalony podczas 65 Zgromadzenia Ogólnego i Światowego Kongresu Międzynarodowej Rady Sportu Wojskowego (CISM) w 2010 roku w Rio de Janeiro (Brazylia). Ponadto, decyzja o uczestnictwie reprezentacji Wojska Polskiego w VI ŚWIS - Korea Południowa 2015 została podjęta w dniu akceptacji, opracowanej w Zarządzie Szkolenia - P7, I Koncepcji Przygotowania Reprezentacji Wojska Polskiego do udziału w VI Światowych Wojskowych Igrzyskach Sportowych CISM - Korea Południowa 2015, tj. w dniu 30 kwietnia 2013 r.” Zatem, okolicznościom przedstawionym przez Zamawiającego nie sposób przypisać cechy wyjątkowości i nieprzewidywalności. W konsekwencji zakup biletów dla reprezentacji Wojska Polskiego biorącej udział w Igrzyskach odbywających się sukcesywnie raz na 4 lata nie może być traktowany, jako sytuacja wyjątkowa, której w normalnym toku rzeczy wystąpienie jest mało prawdopodobne. Reasumując Prezes Urzędu stwierdził, że w okolicznościach faktycznych sprawy Zamawiający nie wykazał zaistnienia okoliczności, które uprawniałyby do zastosowania trybu z wolnej ręki na podstawie art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy uprawniających do zastosowania trybu zamówienia z wolnej ręki i zgodnie z art. 167 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych przekazał ww. zastrzeżenia do zaopiniowania przez Krajową Izbę Odwoławczą.

Krajowa Izba Odwoławcza, rozpatrując zastrzeżenia zgłoszone przez Zamawiającego od wyniku kontroli doraźnej uznała, że zastrzeżenia nie zasługują na uwzględnienie.

Oceniając zasadność zgłoszonych przez Zamawiającego zastrzeżeń, Izba podzieliła

argumentację przedstawioną przez Prezesa Urzędu i uznała ją za wyczerpującą. W ocenie Izby zgłoszone przez Zamawiającego zastrzeżenia od wyniku kontroli nie pozwalają na podważenie prawidłowości ustaleń kontroli. Tak jak podniósł Prezes Urzędu, przedmiotem stwierdzonego naruszenia w Informacji o wyniku kontroli nie było niedochowanie należytej staranności przez Jednostkę Wojskową 4198 w niezwłocznej realizacji zadania wykraczającego poza planowane zamierzenia, powierzonego zbyt późnym, jak to przedstawiał w toku kontroli i zastrzeżeniach Zamawiający, a zastosowanie z naruszeniem art. 67 ust.1 pkt 3 ustawy Pzp trybu zamówienia z wolnej ręki dla realizacji tego zamówienia. Zdaniem Izby, przesłanki uprawniające do udzielenia zamówienia z wolnej ręki, wynikające z art. 67 ust. 1 pkt 3 ustawy Pzp mają charakter zobiektywizowany, a stwierdzenie ich zaistnienia nie może się sprowadzać i ograniczać do powołania się przez zamawiającego na datę powierzenia mu udzielenia zamówienia przez organy wyższego stopnia. W szczególności zbyt późno podjęta przez Dowódcę Garnizonu Warszawa decyzja o powierzeniu Jednostce Wojskowej 4198 zakupu biletów lotniczych na imprezę sportową, której termin był znany od kilku lat, nie oznacza zaistnienia sytuacji wyjątkowej, której nie można było przewidzieć, co do udzielenia takiego zamówienia. Za zdarzenie wyjątkowe mógłby być uznany nagły (nieplanowany) udział reprezentacji WP w zawodach, co w tej sprawie nie wystąpiło, albowiem z okoliczności wynika, że taki udział powtarza się, co cztery lata i jest planowany z wyprzedzeniem. Tak też było w tej sprawie. Podnoszone okoliczności dotyczące obiegu dokumentów i podejmowanych w resorcie decyzji, nie wpływają na ocenę zdarzenia (udziału w zawodach), jako wyjątkowego. Tym samym Prezes Urzędu słusznie wskazał na nie wypełnienie, co najmniej tej przesłanki do zastosowania dla udzielenia tego zamówienia trybu zamówienia z wolnej ręki. Izba zwraca uwagę, że nie tylko tryb przetargu nieograniczonego, czy też tryb przetargu ograniczonego mogły być zastosowane w celu wyłonienia przewoźnika na konkretnym kierunku oraz, że nie można a priori przesądzić, iż zastosowanie konkurencyjnego trybu nie dałoby takiego samego efektu, jak zamówienie z wolnej ręki, w tym uzyskanie – jak to podkreślał w zastrzeżeniach Zamawiający – atrakcyjnej ceny biletów lotniczych, mieszczących się w kwocie w środkach finansowych przewidzianych na realizację tego zamówienia.

Z powyższych względów Izba uznała, że nie zasługują na uwzględnienie zastrzeżenia Zamawiającego do wyniku kontroli zawartej w Informacji z dnia 30 listopada 2015 r. (znak: UZP/DKD/WKZ/421/54(4)/15/LB, albowiem wybór trybu zamówienia z wolnej ręki w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, którego przedmiotem był „Zakup biletów lotniczych” nastąpił z naruszeniem art. 67 ust.1 pkt 3 ustawy Pzp.

Wobec powyższego, Krajowa Izba Odwoławcza, działając na podstawie art. 167 ust.3 ustawy – Prawo zamówień publicznych wyraziła opinię, jak w sentencji uchwały.

Przewodniczący:

.....

Członkowie:

.....

.....