

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 27 lipca 2020 r.**

**Krajowa Izba Odwoławcza** - w składzie:

**Przewodniczący: Izabela Niedziałek-Bujak**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 27 lipca 2020 r. wniosku z dnia 23 lipca 2020 r. o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, wniesionego przez Zamawiającego – Lotnicze Pogotowie Ratunkowe w Warszawie w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na *budowę Bazy Śmigłowcowej Służby Ratownictwa Medycznego (HEMS) wraz ze strefą końcowego podejścia i startu śmigłowca (FATO), ogrodzeniem typu lotniczego oraz uzbrojeniem terenu: siecią wodociągowo-kanalizacyjną, instalacją paliwową, instalacją pompy ciepła z wymiennikiem gruntowym, siecią elektroenergetyczną i teletechniczną w Kokotowie, Gmina Wieliczka, woj. Małopolskie* – prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego (nr postępowania ZP/1/VI/2020)

**postanawia:**

**odmawia uchylenia zakazu zawarcia umowy w związku z wniesieniem odwołania na czynności Zamawiającego polegające na wyborze oferty najkorzystniejszej.**

**Uzasadnienie**

Izba rozpoznając negatywnie wniosek uznała, iż Zamawiający – Lotnicze Pogotowie Ratunkowe nie wykazał przesłanek do uchylenia zakazu zawarcia umowy, określonych w art. 183 ust. 2 ustawy Prawo Zamówień Publicznych (Dz. U. z 2019 r., poz. 1843). Zgodnie z przywołanym przepisem ustawy, Izba może uchylić zakaz zawarcia umowy na wniosek Zamawiającego, *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.*

W oparciu o wniosek Zamawiającego wniesiony w dniu 23 lipca 2020 r. Izba ustaliła, iż odwołanie, które spowodowało wystąpienie przez Zamawiającego z wnioskiem o uchylenie zakazu zawarcia umowy, o którym mowa w art. 183 ust. 1 ustawy Pzp., zostało wniesione do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 21.07.2020 r. na czynność wyboru oferty najkorzystniejszej, która to czynność miałaby zakończyć postępowanie prowadzone w celu udzielenie przedmiotowego zamówienia, ogłoszone w dniu 5.06.2020 r.

Zamawiający wykazując wystąpienie przesłanki do uchylenia zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę orzeczenia, wskazywał między innymi na dążenie do jak najszybszego udzielenia zamówienia, na co wskazują terminy czynności wynikających z Ustawy Pzp. Zamawiający podkreślił cel zamówienia, które przełoży się bezpośrednio na poprawę bezpieczeństwa zdrowotnego społeczeństwa w przypadku zagrożenia zdrowia i życia poprzez możliwość zapewnienia pilnej pomocy medycznej przez załogę HEMS. Powyższe ma stanowić o spełnieniu przesłanki dotyczącej negatywnego skutku braku zawarcia umowy dla ważnego interesu publicznego, przewyższającego korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez Zamawiającego w postępowaniu. **W przedmiotowej sprawie ważny interes publiczny wyraża się w konieczności zapewnienia ciągłości działań w zakresie ochrony życia i zdrowia obywateli polskich przebywających na obszarze Małopolski, poprzez terminowe wykonanie roboty budowlanej, z uwagi na konieczność przeniesienia funkcjonującej bazy HEMS z aktualnej lokalizacji.**

Zamawiający wskazał, iż przedłużenie postępowania naraża realizację projektu budowy bazy HEMS w Kokotowie na opóźnienie w realizacji Programu zapobieżenia negatywnym skutkom deficytu pilotów w Śmigłowcowej Służbie Ratownictwa Medycznego (HEMS) oraz modernizacji samolotowego zespołu transportowego w Lotniczym Pogotowiu Ratunkowym w Warszawie. Na potrzeby realizacji Programu zawarte zostało porozumienie pomiędzy Ministrem Obrony Narodowej, Ministrem Zdrowia, przy udziale RZI w Krakowie oraz LPR, regulujące wzajemne świadczenia finansowe oraz zobowiązania związane z przeniesieniem bazy HEMS LPR z terenu Międzynarodowego Portu Lotniczego im. Jana Pawła II Kraków-Balice do nowej lokalizacji. Ponieważ oferta Odwołującego przekracza środki przewidziane na realizację zamówienia, w przypadku unieważnienia czynności wyboru oferty najkorzystniejszej, postępowanie odwoławcze prowadziłoby do unieważnienia postępowania przetargowego, ewentualnie do zawarcia umowy z terminem spełnienia świadczenia

niemożliwym do dotrzymania. Zamawiający posiada dotację celową z obowiązkiem jej wydatkowania do dnia 31.12.2020r. Niedokonanie w wymaganym terminie większości prac zagrozi prawidłowemu funkcjonowaniu Zamawiającego na terenie Małopolski. Zawarcie umowy w planowanym czasie (tj. 27.07.2020 r.) zapewni terminowe wykonanie zamówienia, które leży w istotnym interesie publicznym (zakończenie planowane na 27.03.2021r.).

Zmiana lokalizacji bazy HEMS wynika z planowanego posadowienia przy płycie postojowej latarni o wysokości ok 25m., co zostało wstrzymane decyzją MON do czasu wybudowania nowej bazy HEMS, jednak nie później niż do końca 2020r.

Jako skutki negatywne dla interesu publicznego Zamawiający wskazał:

- zawieszenie operacji lotniczych na terenie obecnej bazy HEMS z uwagi na dokończenie i uruchomienie od 2021 r. przez stronę wojskową zaplanowanych inwestycji, co wydłuży czas oczekiwania na pomoc sąsiednich LPR w Katowicach, Kielcach i Sanoku;
- brak zapewnienia ciągłości realizowanych działań statutowych LPR w regionie Małopolski

Izba uznała, iż przedstawione we wniosku okoliczności, chociaż przemawiają za uznaniem, iż przedmiotowej zamówienie leży w interesie publicznym, to samo to stwierdzenie nie jest wystraszające dla uznania, iż zachodzi obawa o możliwość jego wykonania. Dla oceny zasadności wniosku nie miały znaczenia okoliczności związane z zarzutami podniesionymi w odwołaniu, które podlegać będą ocenie w ramach rozpoznania złożonego odwołania. Izba związana był tymi okolicznościami, które Zamawiający wykazał we wniosku, które w ocenie Izby nie pozwalały przyjąć, iż postępowanie o udzielenie zamówienia nie będzie mogło zakończyć się zawarciem umowy, jak również nie przesądzały o braku możliwości zabezpieczenia operacji lotniczych na czas niezbędny do zakończenia prac związanych z budową nowej bazy HEMS.

Jak wskazał Zamawiający w postępowaniu oferty złożyło 11 podmiotów, co pozwala przyjąć, iż postępowanie może zakończyć się wyborem oferty najkorzystniejszej, nawet gdyby aktualna decyzja miała ulec uchyleniu na skutek złożonego odwołania. Izba nie uwzględniła jako wiążącej informacji o kwocie środków, jaką Zamawiający może przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, gdyż ostateczna decyzja o braku możliwości zwiększenia tych środków nie została w żaden sposób wiążąco w postępowaniu zakomunikowana.

Zamawiający chociaż wskazywał na potrzebę wykorzystania dotacji celowej do końca roku 2020, to we wniosku sam podniósł, iż termin zakończenia planowanej inwestycji to koniec pierwszego kwartału 2021 r. Na podstawie informacji przekazanych przez Zamawiającego Izba nie miała podstaw do przyjęcia, iż przedłużenie procedury przetargowej w sposób istotny wpłynie na możliwość dotrzymania terminów, czy też brak możliwości ich zmiany, przy założeniu, iż część prac budowlanych zostałaby wykonana w 2020r.

W ocenie Izby, również okoliczność dotycząca braku odpowiedniego zabezpieczenia społecznego, na wypadek braku wykonania całości prac do końca 2020r. nie została wykazana. Przeciwnie, wyjaśnienia Zamawiającego dotyczące możliwości zabezpieczenia lotów ratunkowych przez LPR z Katowic, Kielc i Sanoka wskazują na ograniczenie ryzyka, jakie dla interesu publicznego będzie miało wydłużenie procedury udzielenie zamówienia publicznego.

Izba uznała, iż sama okoliczność złożenia odwołania nie może uzasadniać wniosku o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Izbę wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze. Zamawiający nie wykazał, aby przedmiotowa inwestycja nie mogła być kontynuowana w dłuższej perspektywie, niż pierwotnie założona, a okoliczności dotyczące konieczności zmiany siedziby w zasadzie pozwalają przyjąć, iż inwestycja ta będzie musiała być wykonana. W sprawie nie zostało w żaden sposób wykazane, iż umowa musi być zawarta w dniu 27.07.2020r., jak również że opóźnienie w udzieleniu zamówienia uniemożliwi prowadzenie działalności przez Zamawiającego. W szczególności nie zostały wykluczone inne formy zabezpieczenia działalności LPR, np. skorzystania z istniejących baz lotniczych na czas niezbędny do zmiany siedziby HEMS, czy też możliwość uzyskania wydłużenia decyzji MON o wstrzymaniu posadowienia latarni przy płycie postojowej przy obecnej lokalizacji bazy, z której Zamawiający prowadzi działalność, do czasu przeniesienia bazy do nowej lokalizacji.

W związku z powyższym, Izba uznała, iż utrzymanie zakazu zawarcia umowy nie spowoduje negatywnych skutków dla interesu publicznego, mających przewyższać korzyści związane z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku, co prowadziło do odmowy uchylenia zakazu zawarcia umowy.

Stosownie do art. 183 ust. 4 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2015 r., poz. 2164 ze zm.) na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

**Skład orzekający:**

.....