

Sygn. akt: KIO/W 34/21

POSTANOWIENIE

z dnia 29 marca 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

Przewodniczący: Aneta Mlącka

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 29 marca 2021 r. w Warszawie wniosku z dnia 25 marca 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 Państwowe Gospodarstwo Leśne Lasy Państwowe Nadleśnictwo Piotrków (Łącznie 101, 97-330 Sulejów)

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na: „Usługi z zakresu gospodarki leśnej zaplanowane do wykonania w 2021 roku na terenie Nadleśnictwa Piotrków” obręb leśny Lubień

postanawia:

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

U z a s a d n i e

Zamawiający Skarb Państwa Państwowe Gospodarstwo Leśne Lasy Państwowe Nadleśnictwo Piotrków prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego, którego przedmiotem są „Usługi z zakresu gospodarki leśnej zaplanowane do wykonania w 2021 roku na terenie Nadleśnictwa Piotrków” - część I obręb leśny Lubień.

Zamawiający wniósł o uchylenie zakazu zawarcia umowy w części drugiej, obręb leśny Lubień przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

W uzasadnieniu Zamawiający wskazał, że za koniecznością niezwłocznego zawarcia umowy przemawiają istotne argumenty o charakterze przyrodniczym i gospodarczym.

Po pierwsze, opóźnienie w przystąpieniu do wykonywania umowy spowoduje nieodwracalne straty w drzewostanach i może stanowić zagrożenie dla zdrowia oraz życia ludzkiego. W ramach umowy wykonawca ma bowiem obowiązek usuwania drzew zasiedlonych przez szkodniki wtórne. Źródłem tego zagrożenia jest zamieranie zasiedlonych drzew oraz posusz wydzielający się między innymi przy drogach publicznych, który powoduje istotne niebezpieczeństwo dla osób korzystających z lasów, dróg, ścieżek edukacyjnych oraz parkingów leśnych.

W lasach na terenie Nadleśnictwa Piotrków w roku 2020 dla Pakietu I - Lubień usunięto prawie 800 m³ drewna z posuszu, złomów i wywrotów, które były zasiedlone przez owady - szkodniki wtórne. Zmiany klimatyczne, wahania poziomu wód gruntowych oraz postępujące zamieranie osłabionych drzew i drzewostanów zaatakowanych przez szkodniki wtórne powoduje, że niezbędna jest konieczność stałego monitoringu i natychmiastowego zwalczania poprzez usuwanie drzew zasiedlonych (uschniętych).

Jak wskazał Zamawiający, opóźnienie pozyskania drewna wiąże się również z poważnym zagrożeniem interesów gospodarczych. Nadleśnictwo zawarło już bowiem umowy na sprzedaż drewna na rok 2021. Brak jego pozyskania z jednej strony narazi Skarb Państwa reprezentowany przez Lasy Państwowe na straty związane z koniecznością zapłaty kar umownych oraz pozbawieniem zaplanowanego dochodu. Z drugiej stanowić będzie zagrożenie interesów kupujących i ich kontrahentów. Brak realizacji umów w zaplanowanych terminach zakłóci bowiem łańcuchy dostaw między tymi podmiotami gospodarczymi.

Zamawiający wskazał także, że wyłonienie wykonawcy prac z zakresu usług leśnych w okresie zimowo - wiosennym jest szczególnie istotne dla interesu publicznego z uwagi na obowiązek ochrony przeciwpożarowej lasów będący elementem powszechnej ochrony lasów, o którym mowa w art. 9 ust 1 ustawy z dnia 28 września 1991 roku o lasach (Dz. U. z 2020 r., poz. 1463 t.j.) wskazujący, iż na właścicielach lasów spoczywa obowiązek do kształtowania równowagi w ekosystemach leśnych, podnoszenia naturalnej odporności drzewostanów, a w szczególności do wykonywania zabiegów profilaktycznych i ochronnych zapobiegających powstawaniu i rozprzestrzenianiu się pożarów.

Bez podmiotu świadczącego usługi Nadleśnictwo Piotrków nie będzie mogło wykonać zadań profilaktycznych z zakresu ograniczania rozprzestrzeniania się ognia polegających na utrzymaniu we właściwym stanie pasów przeciwpożarowych oraz utrzymywaniu przejezdności dróg leśnych użytkowanych jako dojazdy pożarowe. Brak przejezdności wspomnianych powyżej dróg stanowić będzie śmiertelne zagrożenie dla osób postronnych,

ich majątku oraz dla osób prowadzących akcje ratowniczo gaśnicze tj.: jednostek straży pożarnej, pracowników Nadleśnictwa Piotrków oraz innych służb ratowniczych.

Dalej Zamawiający wskazał, że „dla Pakietu I - Lubień wyłonienie wykonawcy prac z zakresu usług leśnych w okresie wiosennym jest szczególnie istotne również z uwagi na fakt, iż w zakresie pakietu na usługi leśne znajdują się prace związane z czynnościami wykonanymi w Szkółce Leśnej Straszów. Zgodnie z § 20 pkt. 1 Zasad Hodowli Lasu produkcja szkółkarska jest elementem podstawowej działalności gospodarczej Państwowego Gospodarstwa Leśnego Lasy Państwowe i stanowi istotną rolę ze względu na obowiązek trwałego utrzymywania lasów i zapewnienia ciągłości jego użytkowania nałożony ustawowo art. 13 ust. 1 Ustawy o lasach (Dz. U. z 2020 r., poz. 1463 t.j.). Prace w Szkółce Leśnej Straszów mają na celu wyprodukowanie materiału sadzeniowego corocznie zapewniając ich właściwą ilość i jakość do wykonywanych odnowień i nasadzeń. Ze względu na specyfikę i terminowość prac leśnych istotną kwestią w trakcie trwania roku gospodarczego są wiosenne odnowienia lasu. Brak odnowienia, właściwie przygotowanej gleby i przelegiwanie powierzchni spowoduje deprecjację powierzchni, wymusi dodatkowe koszty i nakłady pracy na ponowne wykonanie czynności związanych z porządkowaniem powierzchni, która pozostawiona do przelegiwania będzie wymagała ponownego oczyszczenia z krzewów, jeżyn, malin, podszytów oraz niejednokrotnie kolejnego przygotowania gleby narażając Skarb Państwa do poniesienia dodatkowych, nieuzasadnionych kosztów”.

Dodatkowo Zamawiający zauważył, że wniesione przez Odwołującego kolejne odwołanie dotyczące przedmiotowej części zamówienia ma na celu opóźnienie bądź uniemożliwienie zawarcia umowy z Wykonawcą, którego oferta oceniona została najwyżej. Odwołujący bowiem był wykonawcą przedmiotowego pakietu - części zamówienia - obrębu leśnego Lubien w minionym 2020 roku.

Według Zamawiającego odwołanie, które jest już drugim, wniesionym przez tego samego Odwołującego w przedmiotowym postępowaniu dotyczącym części I, obrębu leśnego Lubień, zostało złożone wyłącznie w celu opóźnienia bądź uniemożliwienia zawarcia umowy z Wykonawcą, którego oferta została najwyżej oceniona. Odwołujący nie wnosi odwołania w celu uzyskania zamówienia, ale wykorzystuje swoje prawo do jego wniesienia w sposób sprzeczny z jego społeczno-gospodarczym przeznaczeniem oraz z zasadami współzycia społecznego. Celem nie jest uzyskanie zamówienia, a jedynie uniemożliwienie jego uzyskania innemu wykonawcy lub chęć sparaliżowania działalności zamawiającego, co w przedmiotowej sprawie w ocenie Zamawiającego ma niewątpliwie miejsce.

Biorąc pod uwagę powyższe, Krajowa Izba Odwoławcza ustaliła i zważyła, co następuje:

Zgodnie z art. 578 ust. 2 ustawy Prawo zamówień publicznych, Izba może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli:

- 1) niezawarcie 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.

Mając na uwadze okoliczności wskazane w treści wniosku Zamawiającego, Izba uznała, że w niniejszej sprawie zostały spełnione przesłanki uzasadniające uchylenie zakazu zawarcia umowy. Jak wynika z przepisu art. 578 ust. 2 pkt 1 ustawy Prawo zamówień publicznych, rozpoznając wniosek zamawiającego o uchylenie zakazu zawarcia umowy, Izba dokonuje oceny: z jednej strony – negatywnych skutków dla interesu publicznego, które mogą zostać spowodowane niezawarciem umowy, a z drugiej – korzyści związanych z koniecznością ochrony wszystkich interesów, w odniesieniu do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia. Uwzględniając przedstawione powyżej okoliczności, Izba uznała, że niezawarcie w najbliższym czasie umowy na „Usługi z zakresu gospodarki leśnej zaplanowane do wykonania w 2021 roku na terenie Nadleśnictwa Piotrków” cz. I obręb leśny Lubień, może spowodować negatywne skutki dla interesu publicznego.

Izba uznała za wykazaną okoliczność, że niezbędne jest jak najszybsze przystąpienie do realizacji umowy w ramach gospodarki leśnej. Jak wynika z samej nazwy zadania, dotyczy ono planowanych prac w 2021 roku. Tymczasem prace nie mogą się rozpocząć. Oczywistym jest, że wniesione odwołanie opóźni termin podpisania umowy. Opóźnienie w przystąpieniu do realizacji umowy, jak wskazał Zamawiający, spowoduje nieodwracalne straty w drzewostanach, co może prowadzić do zagrożenia zarówno zdrowia i życia ludzkiego, jak i spowodować znaczące lub nawet nieodwracalne szkody i straty przyrodnicze i gospodarcze. Prace zaplanowane na rok bieżący nie mogą się rozpocząć, a dotyczą one istotnych działań, które powinny zostać przeprowadzone właśnie wiosną. Dotyczy to działań w postaci wiosennego odnowienia lasu, wyprodukowania materiału sadzeniowego oraz wykonania szeregu czynności związanych z porządkowaniem powierzchni bez konieczności ponoszenia

dodatkowych kosztów i nakładów pracy. Nie ma zatem wątpliwości, że niezawarcie umowy spowoduje negatywne skutki dla interesu publicznego.

Nie budzi wątpliwości, że negatywne skutki dla interesu publicznego, dotyczące zadań z zakresu ograniczania rozprzestrzeniania się ognia, utrzymania pasów przeciwpożarowych oraz utrzymania przejezdności, a więc elementarnych działań dotyczących ochrony przyrody a co za tym idzie, obywateli, oczywiście przewyższają interes ekonomiczny odwołujących. Z kolei prawidłowe funkcjonowanie systemu zamówień publicznych podlega ochronie także w innym trybie.

Uchylenie zakazu zawarcia umowy stanowi instytucję o wyjątkowym charakterze, jednakże w ocenie Izby wskazane powyżej szczególne okoliczności uzasadniają jej zastosowanie w niniejszej sprawie.

Mając powyższe na uwadze, Izba postanowiła jak w sentencji, na podstawie art. 578 ust. 2 pkt 1) w związku z art. 578 ust. 4 ustawy Prawo zamówień publicznych.

Stosownie do art. 578 ust. 4 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019 ze zm.) na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

Przewodniczący: