

**POSTANOWIENIE**  
**z dnia 12 stycznia 2021 r.**

Krajowa Izba Odwoławcza - w składzie:

**Przewodniczący: Ryszard Tetzlaff**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 12 stycznia 2021 r. wniosku z dnia 8 stycznia 2021 r. (wpływ) o uchylenie zakazu zawarcia umowy do czasu ogłoszenia przez Krajową Izbę Odwoławczą wyroku lub postanowienia kończącego postępowanie odwoławcze, wniesionego przez **Zamawiającego: Skarb Państwa – 41. Baza Lotnictwa Szkolnego, ul. Brygady Pościgowej 5, 08-521 Dęblin** w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego **na: „Świadczenie usług kompleksowego utrzymania czystości budynków znajdujących się kompleksach wojskowych administrowanych przez 41. Bazę Lotnictwa Szkolnego w Dęblinie”,** Znak sprawy - 53/20/N w trybie przetargu nieograniczonego w związku z odwołaniem wniesionym przez **Konsorcjum firm: 1. DGP Clean Partner Sp. z o.o., ul. Zygmunta Słomińskiego 15/52, 00-195 Warszawa; 2. ZAKŁAD SPRZĄTANIA WNĘTRZ J. J. "MOP" 83 Sp. z o.o., ul. Szafirowa nr 7a, 82-310 Elbląg, Gronowo Górne: adres do korespondencji: ul. Najświętszej Marii Panny 5e, 59-220 Legnica** w dniu 28 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 – 41. Baza Lotnictwa Szkolnego, ul. Brygady Pościgowej 5, 08-521 Dęblin prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego na: *„Świadczenie usług kompleksowego utrzymania czystości budynków znajdujących się w kompleksach wojskowych administrowanych przez 41. Bazę Lotnictwa Szkolnego w Dęblinie”*, Znak sprawy - 53/20/N. Wartość przedmiotowego zamówienia oszacowano na kwotę o wartości zamówienia przekraczającej kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 27 września 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) zwanej dalej: „Pzp”. Ogłoszenie o zamówieniu zostało opublikowane w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod numerem 2020/S 205-499461 w dniu 21 października 2020 r.

W dniu 08.01.2021 r. (e-mailem) Zamawiający złożył do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej, w związku z wniesieniem w dniu 28.12.2020 r. odwołania przez Konsorcjum firm: 1. DGP Clean Partner Sp. z o.o., ul. Zygmunta Słomińskiego 15/52, 00-195 Warszawa; 2. ZAKŁAD SPRZĄTANIA WNEŹRZ J. J. "MOP" 83 Sp. z o.o., ul. Szafirowa nr 7a, 82-310 Elbląg, Gronowo Górne: adres do korespondencji: ul. Najświętszej Marii Panny 5e, 59-220 Legnica zwane dalej: „Konsorcjum DGP”, 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 Odwołujący składając ofertę droższą i wnosząc odwołanie zmierza do przedłużenia postępowania, co wiąże się z nie zachowaniem terminu realizacji zamówienia i brakiem możliwości zapewnienia czystości i higieny oraz dezynfekcji na terenie 41. Baza Lotnictwa Szkolnego w Dęblinie i innych kompleksów wojskowych, zaś to stwarza zagrożenie epidemiologiczne na tym obszarze w związku z pandemią koronawirusa SARS-CoV-2 i możliwością jego rozprzestrzenienia się wśród żołnierzy (ponad 1900 osób) oraz kursantów (średnio ok. 350 osób dziennie) jak i personelu cywilnego Bazy i kompleksów wojskowych (ponad 1400 osób), a także wśród lokalnej społeczności.

Zgodnie z art. 3 ust. 1 i 2 ustawy z dnia z dnia 21 listopada 1967 r. o powszechnym obowiązku obrony Rzeczypospolitej Polskiej (Dz. U. z 2019 r. poz. 1 541 t.j. ze zm.) (dalej: Ustawa), na straży suwerenności i niepodległości Narodu Polskiego oraz jego bezpieczeństwa i pokoju stoją Siły Zbrojne Rzeczypospolitej Polskiej, zwane dalej "Siłami Zbrojnymi" (ust. 1). Siły Zbrojne mogą ponadto brać udział w zwalczaniu klęsk żywiołowych i likwidacji ich skutków, działaniach antyterrorystycznych i z zakresu ochrony mienia, akcjach

poszukiwawczych oraz ratowania lub ochrony zdrowia i życia ludzkiego, oczyszczaniu terenów z materiałów wybuchowych i niebezpiecznych pochodzenia wojskowego oraz ich unieszkodliwianiu, a także w realizacji zadań z zakresu zarządzania kryzysowego (ust. 2).

Interes publiczny stanowią korzyści uzyskiwane przez ogół społeczeństwa w wyniku realizacji wskazanych wyżej zadań i przedsięwzięć przez Siły Zbrojne, które bez wątpienia można uznać za bardzo istotne dla funkcjonowania Państwa Polskiego. Jednocześnie interes publiczny stanowią korzyści wynikające z racjonalnego gospodarowania przez Siły Zbrojne publicznymi funduszami w trakcie wykonywania wyżej wskazanych zadań.

Zapewnienie środków czystości, bieżące i systematyczne wykonywanie usług kompleksowego utrzymania czystości budynków znajdujących się w kompleksach wojskowych administrowanych przez 41. Bazę Lotnictwa Szkolnego w Dęblinie będące przedmiotem postępowania stanowi istotny element prawidłowego funkcjonowania i zapobiegania rozwojowi epidemii koronawirusa SARS-CoV-2, bez którego wykonywanie określonych zadań przez Siły Zbrojne jest w praktyce bardzo utrudnione, a nawet może być niemożliwe. Ewentualne zachorowania na SARS-CoV2 wśród żołnierzy czy też personelu cywilnego uniemożliwi wykonywanie zadań Sił Zbrojnych RP. Przykładowo można wskazać takie zadania i działania jak:

1. zabezpieczenie wykonywania zadań w trakcie pełnienia bieżącej służby przez Siły Zbrojne, w tym utrzymywanie i podnoszenie sprawności organizacyjnej i bojowej,
2. zabezpieczenie wykonywania działań przez polskich żołnierzy biorących udział w misjach pokojowych i stabilizacyjnych,
3. zabezpieczenie działań w razie powodzi, pożarów, innych klęsk żywiołowych, czy epidemii poprzez niesienie pomocy i wsparcie ludności cywilnej oraz ratowanie i ochronę zdrowia i życia ludzkiego przez wszystkie rodzaje wojsk w szczególności przez Wojska Obrony Terytorialnej,
4. wsparcie funkcjonariuszy Policji m.in. przez Żandarmerię Wojskową podczas rutynowych patroli oraz podczas zabezpieczenia porządku publicznego i bezpieczeństwa obywateli w trakcie obchodu świąt narodowych i innych wydarzeń o charakterze międzynarodowym (np. wizyty przedstawicieli innych państw).

Przeprowadzenie przez Zamawiającego postępowania (zapewnienie środków czystości, bieżące i systematyczne wykonywanie usług kompleksowego utrzymania czystości) służy realizacji wskazanego wyżej celu publicznego, poprzez dostarczenie środków technicznych niezbędnych do zapewnienia sprawnej i właściwej realizacji wskazanego wyżej interesu publicznego i tym samym stanowi działanie pożądane z punktu widzenia tego interesu.

Dodał także, iż usługa kompleksowego utrzymania czystości budynków znajdujących się w kompleksach wojskowych administrowanych przez 41. Bazę Lotnictwa Szkolnego w Dęblinie obejmuje szereg tychże kompleksów wojskowych tj.: Dęblin - Lotnisko, Dęblin - Twierdza, Klikawa; Jagodne; Wojskowa Komenda Uzupelnień w Puławach, Stawy, Stężyca, co także wzmaga konieczność natychmiastowego zapewnienia realizacji usługi.

Zgodnie z SIWZ świadczenie usługi obejmuje m.in. czynności mycia, czyszczenia i dezynfekcji. W obecnej rzeczywistości wszystkie te czynności są bardzo istotne i ważne, a szczególnie dezynfekcja, gdyż jest ściśle związana z zabieganiem zarażeniom i zakażeniom koronawirusem SARS-CoV-2 i możliwością jego rozprzestrzenienia się wśród żołnierzy (ponad 1900 osób) oraz kursantów (średnio ok. 350 osób dziennie) jak i personelu cywilnego (ponad 1400 osób). Tym samym wykonywanie usługi jest kluczowe dla zapewnienia gotowości bojowej Sił Zbrojnych RP i gotowości do wsparcia w zwalczaniu epidemii. Nie zapobieganie rozprzestrzenieniu się koronawirus SARS-CoV-2 wśród Sił Zbrojnych stwarza realne zagrożenie, iż właśnie te Siły Zbrojne nie będą mogły pomagać w walce z tym wirusem tj. nie będą mogły wykonywać ustawowego zadania zabezpieczenia działań w razie powodzi, pożarów, innych klęsk żywiołowych, epidemii poprzez niesienie pomocy i wsparcie ludności cywilnej oraz ratowanie i ochronę zdrowia i życia ludzkiego. Do takiej sytuacji nie można dopuścić i z tego względu niniejszy wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy winien być w pełni uwzględniony.

Zgodnie z art. art. 183 ust. 2 Pzp Krajowa Izba Odwoławcza może uchylić zakaz zawarcia umowy, jeżeli nie zawarcie 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 tym miejscu wskazał, że w chwili obecnej 41. Baza Lotnictwa Szkolnego w Dęblinie nie ma możliwości zapewnienia własnymi siłami utrzymania czystości, zapewnienia wykonywania czynności mycia, czyszczenia i dezynfekcji Zamawiający nie dysponuje środkami czystości, nie posiada ich w magazynach. Brak wykonywania usługi może skutkować iż 41. Baza Lotnictwa Szkolnego w Dęblinie stanie się ogniskiem wirusa SARS-CoV-2 co będzie nie tylko zagrażało Siłom Zbrojnym RP, ale także lokalnej społeczności (w Bazie i kompleksach zatrudnionych jest ponad 1400 osób personelu cywilnego oraz ponad 1900 osób oraz kursantów ok. 350 osób dziennie). Ponadto wskazał, że w ramach postępowania Zamawiający dysponuje odpowiednimi środkami finansowymi na udzielenie zamówienia publicznego.

Izba ustaliła, że odwołanie, którego dotyczy wniosek, wpłynęło do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej w dniu 28.12.2020 r.

**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 Pzp, przyznaje KIO kompetencje do uchylenia generalnego zakazu zawarcia umowy do czasu wydania orzeczenia w sprawie, wyłącznie w sytuacjach wyjątkowych, jeżeli negatywne konsekwencje tego zakazu dla interesu publicznego, w szczególności w dziedzinach obronności i bezpieczeństwa, mogłyby przewyższyć wynikające z tego zakazu korzyści dla ochrony wszystkich interesów, co do których zachodzi prawdopodobieństwo doznania uszczerbku w wyniku czynności podjętych przez zamawiającego w postępowaniu o udzielenie zamówienia.

Dla zaistnienia przesłanki przywołanej wyżej, konieczne jest wykazanie, że brak uchylenia zakazu zawarcia umowy wywoła negatywne konsekwencje dla interesu publicznego, w stopniu przewyższającym prawo wykonawcy do ochrony jego interesu własnego w uzyskaniu zamówienia.

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 zabezpieczenie działań w razie powodzi, pożarów, innych klęsk żywiołowych, czy epidemii poprzez niesienie pomocy i wsparcie ludności cywilnej oraz ratowanie i ochronę zdrowia i życia ludzkiego przez wszystkie rodzaje wojsk w szczególności przez Wojska Obrony Terytorialnej. Izba dostrzegła, że Zamawiający zasadnie podnosił konieczność zapewnienia czystości i higieny oraz dezynfekcji na terenie 41. Baza Lotnictwa Szkolnego w Dęblinie i innych kompleksów wojskowych, w kontekście zagrożenia epidemiologicznego na tym obszarze w związku z pandemią koronawirusa SARS-CoV-2 i możliwością jego rozprzestrzenienia się wśród żołnierzy (ponad 1900 osób) oraz kursantów (średnio ok. 350 osób dziennie), jak i personelu cywilnego Bazy i kompleksów wojskowych (ponad 1400 osób), a także wśród lokalnej społeczności.

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.

Zauważyć również 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. Stąd argumentacja Zamawiającego przedstawiona we wniosku dotycząca wniesionego odwołania jest bez znaczenia, albo co najwyżej nie ma decydującego znaczenia w przedmiocie wniosku o uchylenie zakazu zawarcia umowy.

Izba podkreśla, że w swoim postanowieniu kierowała się zbiorowym dobrem wszystkich, nie tylko żołnierzy oraz kursantów, jak i personelu cywilnego Bazy i kompleksów wojskowych, a także lokalnej społeczności, w kontekście pandemii koronawirusa SARS-CoV-2. Nadto, wzięła pod uwagę, że w chwili obecnej właśnie Siły Zbrojne pomagają w walce z tym wirusem tj. wykonywują ustawowe zadania także w trakcie epidemii poprzez niesienie pomocy i wsparcie ludności cywilnej oraz ratowanie i ochronę zdrowia i życia ludzkiego. Izba zgodził się także, że Zamawiający nie ma możliwości zapewnienia własnymi siłami utrzymania czystości, zapewnienia wykonywania czynności mycia, czyszczenia i dezynfekcji Zamawiający nie dysponuje środkami czystości, nie posiada ich w magazynach. Powyższe może skutkować iż 41. Baza Lotnictwa Szkolnego w Dęblinie stanie się ogniskiem wirusa SARS-CoV-2, co może prowadzić do ewentualnego uszczerbku interesu publicznego, tak dla Sił Zbrojnych RP, ale także 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 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 z dnia 29 stycznia 2004 r. - Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 27 września 2019 r. poz. 1843 z późn. zm.) na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

**Przewodniczący:**

.....