

## POSTANOWIENIE

z dnia 15 czerwca 2021 r.

Krajowa Izba Odwoławcza – w składzie:

**Przewodniczący: Marek Koleśnikow**

po rozpoznaniu na posiedzeniu niejawnym w dniu 15 czerwca 2021 r. w Warszawie wniosku z dnia 7 czerwca 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, 2 Regionalna Baza Logistyczna, ul. Marsa 110, 04-470 Warszawa

w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego na: „Usługę naprawy cystern paliwowych CN-33D, CND-27, CD-7,5 B/7,5 oraz CP-11/CP-11B”

**postanawia:**

**Uchyla zakaz zawarcia umowy.**

### Uzasadnienie

Zamawiający Skarb Państwa, 2 Regionalna Baza Logistyczna, ul. Marsa 110, 04-470 Warszawa, 7 czerwca 2021 r. (pismem z tego samego dnia), złożył do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej wniosek o uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem odwołania, wniesionego 28 maja 2021 r., w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzonym przez zamawiającego w trybie przetargu nieograniczonego na „Usługę naprawy cystern paliwowych CN-33D, CND-27, CD-7,5 B/7,5 oraz CP-11/CP-11B”.

Zamawiający w uzasadnieniu wniosku wskazał, że w interesie publicznym konieczne jest posiadanie odpowiedniej bazy sprzętowej pozwalającej na realne i skuteczne użycie tego sprzętu w celu realizacji zadań obrony Najjaśniejszej Rzeczypospolitej.

Taką bazę sprzętową dla wojska stanowią wyspecjalizowane pojazdy wojskowe, którymi są samobieżne cysterny do przewozu paliw jako „Pojazd specjalny Sił Zbrojnych”. Z uwagi na ich funkcjonalność „Zestawy cystern są podstawowym elementem zabezpieczenia logistycznego m. in. dla wojskowych bojowych statków powietrznych F-16, Mig-29, Su-22, Mi-24 – wykonujących ciągle bojowe loty patrolowe z Baz Lotnictwa Wojskowego w Poznaniu, Łasku, Mińsku Mazowieckim, Powidzu, Malborku, Dęblinie i innych – w paliwo do silników diesla (UN 1202), benzyny (UN 1203) oraz przede wszystkim w paliwo lotnicze. Zabezpieczenie Sił Zbrojnych w ww. sprzęt a więc w paliwo jest niezbędne do prawidłowego, bezpiecznego i szybkiego przemieszczania się ww. statków bojowych nad przestrzenią powietrzną kraju. Jednocześnie zamawiający zaznaczył, że to w obowiązku zamawiającego – jako jednej z czterech Baz Logistycznych istniejących na terenie RP i wynikającego z jego właściwości terytorialnej obejmującej północno wschodnią część kraju (czyli również obszar przygraniczny z Białorusią i rosyjskim Obwodem Kaliningradzkim), jest doposażenie wojsk w sprzęt w celu właściwego wykonywania obowiązku obrony granic Rzeczypospolitej Polskiej.

Zamawiający stwierdził, że z uwagi na obowiązujące przepisy eksploatacyjne i wymogi NATO cysterny (będące przedmiotem zamówienia) muszą przejść remont urządzeń i okresowe badania.

Ponadto zamawiający wykazał negatywne skutki dla interesu publicznego, które mogłyby wynikać z braku zawarcia umowy i mogłyby mieć nawet wpływ na wydarzenia na scenie międzynarodowej (szczególnie Białoruś i np. zmuszenie do lądowania samolotu pasażerskiego w Mińsku) czy trudności w tworzeniu 18 Dywizji Zmechanizowanej w Białej Podlaskiej.

Zamawiający uprawdopodobnił, że odwołanie jest składane wyłącznie w celu uniemożliwienia zawarcia umowy. Referencje przedstawione przez wybranego wykonawcę, wskazują, że referencyjna usługa obejmowała właściwy przedmiot zamówienia. Natomiast odwołujący kwestionując te referencje nie przedstawił żadnego przeciwdowodu zawnioskował jedynie przeprowadzenie dowodu z przesłuchania osoby wystawiającej referencje, trudno oczekiwać, aby osoba ta zeznała co innego niż napisała wcześniej w dokumencie referencji. Ponadto odwołujący mógłby pozyskać odpowiednią wiedzę w drodze informacji publicznej, czego nie uczynił. Skoro odwołujący zaniechał jakichkolwiek prób ustalenia rzeczywistej treści świadczonej usługi, a następnie, stawiając zarzut, prowadzi jedynie spekulacje nad tym co miało być jej rzeczywistym przedmiotem, nie dysponując nawet początkiem jakiegokolwiek dowodu w tym względzie, to odwołanie takie powinno być uznane za wniesione jedynie w celu uniemożliwienia zawarcia umowy.

Mając na uwadze powyższe Izba ustaliła i zważyła, co następuje.

Przepis art. 578 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (**Dz. U. poz. 1919, z 2020 r. poz. 288, 875, 1492, 1517, 2275 i 2320 oraz z 2021 r. poz. 464**) (dalej NPzp) stanowi, że 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.

Dla zastosowania powyższego przepisu koniecznym jest zatem, co najmniej uprawdopodobnienie istnienia powołanych przez zamawiającego we wniosku okoliczności.

Badając przesłanki uchylenia zakazu zawarcia umowy z wniosku zamawiającego w przedmiotowym postępowaniu, Izba uznała, że wniosek jest zasadny. W ocenie Izby wskazane przez wnioskodawcę okoliczności uzasadniają w sposób dostateczny, że 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 tym postępowaniu o udzielenie zamówienia. Także zamawiający uprawdopodobnił, że odwołanie wnoszone jest wyłącznie w celu uniemożliwienia zawarcia umowy.

Izba wskazuje, że rozpatrując wniosek o wyrażenie zgody na uchylenie zakazu zawarcia umowy przed ostatecznym rozstrzygnięciem odwołania, nie dokonuje oceny zasadności wniesionego odwołania.

Z uwagi na powyższe Izba postanowiła jak w sentencji na podstawie art. 578 ust. 4 NPzp.

Stosownie do art. 578 ust. 4 NPzp, na niniejsze postanowienie nie przysługuje skarga.

**Przewodniczący:** .....