

Dot. postępowania prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na zadanie pn. **Przebudowa drogi nr 100019Z w m. Strzeżenice** .

Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania

Działając na podstawie art. 260 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023, poz. 1605, 1720), zwanej dalej ustawą Pzp, Zamawiający **zawiadamia o unieważnieniu postępowania** o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji na zadanie pn. Przebudowa drogi gminnej nr 100019Z w m. Strzeżenice, na podstawie art. 255 pkt 5 ustawy Pzp.

Uzasadnienie prawne

Podstawę prawną unieważnienia postępowania stanowi **art. 255 pkt 5** ustawy Pzp, który stanowi, że: „Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć.

Uzasadnienie faktyczne

Zamawiający prowadzi postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego pn. „Przebudowa drogi gminnej nr 100019Z w m. Strzeżenice”, w trybie podstawowym bez negocjacji. Przedmiot zamówienia polega na wykonaniu przebudowy w/w drogi gminnej, obejmującej roboty w zakresie nawierzchni dróg, przygotowanie terenu pod budowę i roboty ziemne oraz roboty w zakresie zagospodarowania terenu. Inwestycja stanowiąca przedmiot niniejszego postępowaniem objęta jest dofinansowaniem z Rządowego Funduszu Rozwoju Dróg na rok 2024 w wysokości 50 % kosztów zadania.

W trakcie procedowania postępowania, przed dokonaniem wyboru najkorzystniejszej oferty, **pojawiła się nowa istotna okoliczność**. W dniu 26.02.2024 r. w drodze e-mailowej do Urzędu Gminy Będzino wpłynęło pismo z Urzędu Marszałkowskiego Województwa Zachodniopomorskiego Wydział Programów Rozwoju Obszarów Wiejskich Biuro Projektów, informujące o trwających w Ministerstwie Rolnictwa i Rozwoju Wsi pracach nad włączeniem samorządów województwa w proces wdrażania inwestycji B3.1.1. KPO (zwiększenie dostępności do infrastruktury wodnokanalizacyjnej) oraz B3.3.1. KPO (zwiększenie potencjału zrównoważonej gospodarki wodnej na obszarach wiejskich). **Przedmiotowa informacja została wysłana do wszystkich gmin wiejskich z województwa zachodniopomorskiego**. W treści przedmiotowego pisma **wezвано Gminę Będzino do przeanalizowania potrzeb Gminy w zakresie w/w inwestycji i pilne wstępne zadeklarowanie się poprzez wypełnienie tabeli pod nazwą KPO ankietą najpóźniej do dnia 27 lutego 2024 r. do godz.14.00**. W treści w/w pisma podkreślono, iż czas realizacji inwestycji jest krótki, bowiem złożenie wniosku o płatność winno nastąpić do dnia 31 października 2025 r. Złożenie wniosku o przyznanie pomocy

musiałoby zostać poprzedzone m.in. przygotowaniem niezbędnej dokumentacji projektowej, ogłoszeniem postępowania na dane zadanie i realizacją danej inwestycji.

Zgodnie z otrzymanym przez Zamawiającego w/w pismem, beneficjentem przedmiotowego wsparcia może być gmina, spółka gminna lub związek międzygminny, a wsparcie może być udzielone wyłącznie m.in. w zakresie budowy, rozbudowy lub modernizacji systemów zaopatrzenia w wodę lub odprowadzania ścieków na obszarach wiejskich oraz w zakresie budowy lub przebudowy lub rozbudowy istniejących urządzeń melioracji wodnych. Pomoc przyznana w ramach w/w wsparcia obejmowałaby refundacje kosztów kwalifikowanych do wysokości 100 % (bez VAT), z możliwością uzyskania zaliczki w wysokości do 98% kosztów kwalifikowanych.

W odpowiedzi na wezwanie Urzędu Marszałkowskiego, w dniu 27.02.2024 r. Gmina Będzino złożyła deklarację w zakresie wsparcia na trzy zadania, z czego pierwsze objęłoby **budowę sieci kanalizacji sanitarnej w m. Strzeżenicach**.

W związku z prowadzonym obecnie postępowaniem na budowę drogi gminnej w Strzeżenicach, Zamawiający zasięgnął opinii kilku specjalistów, w tym projektanta w zakresie sieci, instalacji i urządzeń sanitarnych **w zakresie technicznej możliwości umieszczenia przyszłej sieci kanalizacji sanitarnej w Strzeżenicach poza jezdnią drogi gminnej**. W ramach w/w konsultacji jednoznacznie wskazano, że jedyną możliwością zlokalizowania sieci kanalizacyjnej w miejscowości Strzeżenice jest jej umieszczenie w pasie drogowym – w jezdni – drogi gminnej o nawierzchni bitumicznej. Brak możliwości technicznych na zaprojektowanie sieci kanalizacji sanitarnej w granicach pasa drogowego poza jezdnią drogi gminnej wynika z warunków terenowych w Strzeżenicach, o czym przesądza przede wszystkim wąski pas drogowy (ok. 12 m, z lokalnymi poszerzeniami do max. 15m), znaczna ilość zinwentaryzowanych sieci umieszczonych w pasie drogowym (sieci energetyczne, sieć wodociągowa, gazowa, teletechniczna), w szczególności wzdłuż granic pasa drogowego. Podobnie wypowiedział się projektant drogi gminnej, której dotyczy niniejsze postępowanie, wskazując, że kanalizację sanitarną w pasie drogowym drogi gminnej nr 100019Z ze względu na nasycenie terenu mediami (woda, gaz, elektryka) jak i ukształtowanie terenu (odwodnienie terenu pomocą rowów przydrożnych) można zlokalizować jedynie pod jezdnią. Tym samym istniejąca nawierzchnia musi być rozkopana i odtworzona zgodnie ze sztuką budowlaną. W w/w opinii zalecono, aby ewentualna budowa kanalizacji sanitarnej realizowana była jednocześnie z przebudową drogi gminnej, jako, że roboty te wymagają wspólnej koordynacji prac, zwłaszcza w kwestii robót ziemnych, a realizacja budowy kanalizacji sanitarnej po przebudowie jezdni doprowadzi do bardzo przyspieszonej degradacji całej konstrukcji.

W związku z powyższym, Zamawiający ustalił, że wybudowanie sieci kanalizacji sanitarnej w Strzeżenicach wiązać się będzie z koniecznością rozkopania jezdni drogi gminnej nr 100019Z.

Z uwagi na powyższe okoliczności, Zamawiający podjął decyzję o unieważnieniu postępowania na Przebudowę drogi nr 100019Z w m. Strzeżenice, argumentując to tym, że bez unieważnienia przedmiotowego postępowania niemożliwe będzie skorzystanie z możliwości wybudowania sieci kanalizacji sanitarnej w Strzeżenicach na warunkach określonych przez Urząd Marszałkowski Województwa Zachodniopomorskiego.

Wybudowanie sieci kanalizacji sanitarnej nie mogłoby zostać przeprowadzone poza terenem obejmującym drogę gminną, w związku z czym przystąpienie do realizacji zamówienie dot. budowy drogi w Strzeżenicach przed rozpoczęciem inwestycji w zakresie wybudowania na tym terenie kanalizacji sanitarnej byłoby niecelowe, a przede wszystkim niegospodarne, bowiem wiązałoby się z koniecznością rozebrania nowo wybudowanej drogi w celu podciągnięcia pod jej nawierzchnią systemu kanalizacyjnego. Inwestycja związana z budową sieci kanalizacji musiałaby zostać przeprowadzona najpóźniej do miesiąca października 2025r., podczas gdy przewidywany w w/w postępowaniu na przebudowę drogi czas wykonania zadania obejmowałby 450 dni od daty podpisania umowy. **Biorąc pod uwagę powyższe, prawidłowa z technicznego punktu widzenia jak i też ze względu na interes społeczny kolejność przeprowadzenia w/w inwestycji uniemożliwiłaby rozpoczęcie budowy drogi przed rozpoczęciem budowy sieci kanalizacyjnej.** W pierwszej kolejności musiałaby zostać podjęta budowa kanalizacji, a dopiero w trakcie jej trwania lub ewentualnie po jej zakończeniu można byłoby rozpocząć przebudowę drogi gminnej w m. Strzeżenice. Biorąc pod uwagę zmienione okoliczności, postępowanie na przebudowę drogi gminnej powinno zostać ogłoszone równoległe lub bezpośrednio po wszczęciu postępowania na rozbudowę kanalizacji.

Pomimo unieważnienia niniejszego postępowania i jego ewentualnego wszczęcia w późniejszym terminie, Zamawiającemu - zgodnie z umową nr RFD-1/105/2024 z dnia 11.12.2023 r. o dofinansowanie środkami pochodzącymi z Rządowego Funduszu Rozwoju Dróg zadania pn. „ Przebudowa drogi nr 100019Z w m. Strzeżenice”- nadal będzie przysługiwało prawo dofinansowania z w/w programu w wysokości 50 % kosztów zadania.

Tak więc, w interesie publicznym Gminy Będzino leży to, aby jaka najbardziej racjonalnie i efektywnie móc pogodzić planowaną rozbudowę drogi gminnej w Strzeżenicach z możliwością budowy w tożsamym miejscu sieci kanalizacji sanitarnej.

W wyżej opisanej sytuacji nastąpiły przesłanki do unieważnienia postępowania na podstawie art. 255 pkt 5 ustawy Pzp, tj. **a) zmiana okoliczności o istotnym charakterze, b) brak możliwości wcześniejszego przewidzenia wystąpienia okoliczności oraz c) zmiana powodująca, że prowadzenie postępowania nie leży w interesie publicznym.**

Krajowa Izba Odwoławcza wielokrotnie analizowała znaczenie w/w przesłanki unieważnienia, stwierdzając m.in. wyroku z dnia 15.01.2018 r., sygn. akt: KIO 2744/17, że „ w przypadku przesłanki unieważnienia postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 6 ustawy Prawo zamówień publicznych z dnia 29 stycznia 2004 r., należy zbadać czy udzielenie zamówienia danemu wykonawcy w dalszym ciągu leży w interesie publicznym. Przy czym nie chodzi tu o udzielenie zamówienia danemu wykonawcy, ale generalnie o udzielenie tego zamówienia jakiemukolwiek wykonawcy. Oczywiście unieważnienie postępowanie najbardziej szkodzi interesom ekonomicznym wykonawcy, którego oferta jest najkorzystniejsza w postępowaniu. Izba, ze względów opisanych powyżej, powinna w pełni chronić uzasadnione interesy wykonawców zgodnie z przepisami ustawy Pzp, jednak nie może zapominać też o interesie publicznym, którego realizacja jest głównym zadaniem ustawy Prawo zamówień publicznych. W sytuacji konfliktu między interesem wykonawcy a interesem publicznym, koniecznym jest rozważenie, czy interes publiczny dozna na tyle znaczącego uszczerbku, aby uznać jego prymat nad interesem wykonawcy (...). W uchwale z dnia 12 marca 1997 r. (W

8/97) Trybunał Konstytucyjny przyjął, że za interes publiczny należy rozumieć korzyści uzyskiwane w wyniku realizacji przedsięwzięć służących ogółowi w zakresie zadań ciążących na administracji rządowej oraz samorządowej, realizowanych w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych, związanych np. z ochroną zdrowia, oświaty, kultury, porządku publicznego. W piśmiennictwie podkreśla się, ponadto, że istotna zmiany okoliczności stanowi kategorię o charakterze obiektywnym, ściśle powiązaną z przedmiotem i terminem wykonania zadania objętego postępowaniem o zamówienie publiczne, która w określonych warunkach powoduje, iż dalsze kontynuowanie postępowania przetargowego narusza interes publiczny, którego realizacji miało służyć to postępowanie.

W przedmiotowym postępowaniu należy uznać, że unieważnienie postępowania jest wyrazem dbałości o interes publiczny. Unieważnienie postępowania nie ma związku z prywatnym interesem Zamawiającego, bądź zmianą sytuacji leżącą po jego stronie.

Uzasadniając przesłankę zmiany okoliczności o istotnym charakterze, w tym niemożliwości wcześniejszego przewidzenia jej wystąpienia przez Zamawiającego należy wskazać, że Krajowy Plan Odbudowy i Zwiększania Odporności (KPO) jest programem mającym na celu wzmocnienie polskiej gospodarki przy pomocy środków z Europejskiego Funduszu na rzecz Odbudowy i Zwiększenia Odporności. Jak powszechnie wiadomo, środki z w/w funduszu zablokowane były dla Polski od około 2022 r. W momencie złożenia wniosku o dofinansowanie na przebudowę drogi gminnej jak i w trakcie wszczęcia postępowania w w/w przedmiocie, Zamawiając nie mógł przewidzieć, czy i kiedy przedmiotowy fundusz zostanie uruchomiony, co więcej nie mógł przewidzieć też, że zmieni się polityka inwestycyjna samorządu Województwa Zachodniopomorskiego poprzez zaproponowanie obszarom wiejskim wsparcia w zakresie inwestycji B3.1.1 (zwiększenie dostępności do infrastruktury wodno – kanalizacyjnej). Co więcej, nie było w w/w czasie możliwości rozważenia kwestii ewentualnej rozbudowy sieci sanitarnej w Strzeżenicach także w związku z brakiem jakichkolwiek ofert w tym zakresie, pochodzących z innych programów, które Zamawiający w ramach własnej działalności inwestycyjnej na bieżąco sprawdza.

W związku z otrzymaną w dniu 26.02.2024 r. informacją z Urzędu Marszałkowskiego Samorządu Województwa Zachodniopomorskiego, o której mowa na wstępie niniejszego pisma, w interesie publicznym leżało rozważenie przez Zamawiającego potrzeby budowy sieci kanalizacji sanitarnej w m. Strzeżenice. Miejscowość ta intensywnie się rozwija. W ciągu ostatnich kilku lat znacznie wzrosła liczba mieszkańców, a tym samym ilość szamb, które się rozszczelniają i zanieczyszczają środowisko i wody powierzchniowe (rzeka Strzeżenica).

Zarówno warunki finansowania przedmiotowej inwestycji (refundacje kosztów kwalifikowanych do wysokości 100 % (bez VAT) z możliwością uzyskania zaliczki w wysokości do 98% kosztów kwalifikowanych), w tym krótki termin na jej wykonanie (do 31.10.2025 r.), a przede wszystkim możliwość równoległego prowadzenia inwestycji w zakresie budowy sieci kanalizacji sanitarnej i przebudowy drogi gminnej, na którą to Zamawiający otrzyma dofinansowanie, pomimo unieważnienia toczącego się postępowania, **w istotny sposób przesądzają o tym, że na chwilę obecną wykonanie zamówienia na przebudowę drogi gminnej w Strzeżenicach nie leży w interesie publicznym.**

W oparciu o w/w nową istotną okoliczność, decyzja Zamawiającego o dalszym kontynuowaniu postępowania w zakresie przebudowy drogi gminnej byłoby niecelowa, sprzeczna z interesem społecznym, a przede wszystkim wiązałaby się z niezasadnym wydatkowaniem środków publicznych, przy czym planowany efekt służący realizacji celu publicznego danej inwestycji i tak nie zostałby osiągnięty.

Unieważnienie niniejszego postępowania pozwoli na dokonanie dwóch istotnych dla mieszkańców Gminy Będzino inwestycji, bez uszczerbku dla jakości wykonania którejkolwiek z nich.

Wójt Gminy Będzino
Sylwia Halama

Pouczenie:

Na czynność unieważnienia postępowania, przysługują środki ochrony prawnej na zasadach przewidzianych w Dziale IX ustawy Prawo zamówień publicznych.