

Powiat Raciborski
Plac Stefana Okrzei 4
47 – 400 Racibórz

Racibórz, dnia 4.09.2024 r.

OR.VII.272.7.2024

INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Dotyczy: postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nr OR.VII.272.7.2024 prowadzonego w trybie podstawowym bez negocjacji pn.: **„Budowa i modernizacja infrastruktury sportowej wraz z zagospodarowaniem terenu w II Liceum Ogólnokształcącym im. Adama Mickiewicza w Raciborzu” - wykonanie dokumentacji projektowej oraz robót budowlanych (w systemie „zaprojektuj i wybuduj”)**”.

Uzasadnienie prawne:

Zamawiający na podstawie art. 255 pkt 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo Zamówień Publicznych (t.j. Dz.U. 2023 poz. 1605 z późn. zm.), (zwanej dalej PZP) unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, obarczone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Uzasadnienie faktyczne:

Zamawiający wszczął w dniu 14.05.2024 r. postępowanie dot. realizacji ww zadania poprzez zamieszczenie ogłoszenia o zamówieniu w Biuletynie Zamówień Publicznych pod nr 2024/BZP 00323749/01. Również zgodnie z art. 280 ust 1 PZP na stronie internetowej prowadzonego postępowania Zamawiający umieścił Specyfikację Warunków Zamówienia wraz z dołączonym Programem Funkcjonalno – Użytkowym (zwanym dalej PFU) zawierającym uzgodnienia i zapisy zgodnie z obowiązującymi przepisami prawa oraz uzyskanymi opiniami.

W trakcie postępowania do Wojewódzkiego Urzędu Ochrony Zabytków w Katowicach zostały wniesione uwagi i zastrzeżenia przez Stowarzyszenie na rzecz zabytków fortyfikacji Pro Fortalicium, a także przez Miejskiego Konserwatora Zabytków w Raciborzu i okolicznych Mieszkańców. W dniu 27.08.2024 r. Zamawiający otrzymał pismo nr MKZ.4123.49.2024 MKZ.KW-0106/24 Miejskiego Konserwatora Zabytków w Raciborzu negatywnie opiniujące rozbiórkę schronu przeciwlotniczego z lat 30. XX w. znajdującego się w obrębie planowanej inwestycji. Miejski Konserwator Zabytków w Raciborzu, Pani Maria Olejarnik w przedmiotowym piśmie podnosi, że „Nawiązując do spotkania, które miało miejsce 20 sierpnia na terenie II Liceum Ogólnokształcącego w Raciborzu przy ul. Kardynała S. Wyszyńskiego 3, po dokonaniu oględzin zachowanego na podwórzu szkoły schronu przeciwlotniczego z lat 30. XX w.

i zgodnie z ustaleniami spisany w protokole z tego spotkania negatywnie opiniuję planowaną rozbiórkę przedmiotowego schronu, który w ocenie Miejskiego Konserwatora Zabytków posiada wartość zabytkową”.

Powyższe stanowisko w sposób znaczący wpływa na opis przedmiotu zamówienia, którego integralną część stanowi PFU. Istotnym jest również fakt, że rozliczenie w prowadzonym postępowaniu następuje w formie ryczałtu. Jest to forma narzucająca wykonanie Wykonawcy określonych prac zgodnie z dokumentacją za całość zamówienia, bez możliwości zmian zakresu robót. W zaistniałej sytuacji prace będą musiały zostać wykonane inaczej niż pierwotnie założono. Zamawiający po analizie pism Stowarzyszenia Pro Fortalicium, okolicznych Mieszkańców i Miejskiego Konserwatora Zabytków w Raciborzu powziął wiadomość, że nie ma możliwości wykonania zamówienia zgodnie z dotychczasowym opisem przedmiotu zamówienia, ze względu na oprotestowanie i niewyrażenie zgody na wyburzenie schronu. Zamawiający chcąc realizować przedmiotową inwestycję (która jest niezbędna dla funkcjonowania szkoły i ma służyć kształceniu młodzieży), z dofinansowaniem z Polskiego Ładu, musi dokonać zmiany PFU i zmiany te ująć w innym zamówieniu publicznym.

Z powyższego wynika, że dokumentacja obciążona jest wadą. Wada ta wywołuje między innymi potrzebę zmiany PFU, w wyniku której zachodzi konieczność zmiany opisu przedmiotu zamówienia oraz realizacji obiektów o zmienionych lokalizacjach oraz parametrach. Na obecnym etapie procedowania tego zamówienia wada jest nieusuwalna i ma wpływ na wynik postępowania. Zmiana okoliczności jest istotna, poważna i niebagatelna, że dalsze prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia na podstawie dotychczasowego PFU (należy dokonać zmiany PFU) nie leży w interesie publicznym. Ponadto na skutek nadzwyczajnych okoliczności wykonanie zamówienia na podstawie pierwotnego PFU będzie niecelowe lub będzie wiązać się z wyrządzeniem szkody w mieniu publicznym.

W świetle obowiązujących przepisów, zachodzi konieczność sporządzenia aktualizacji dokumentacji polegającej na jej dostosowaniu do warunków zawartych w opinii Miejskiego Konserwatora Zabytków w Raciborzu, Stowarzyszenia Pro Fortalicium i Grupy Mieszkańców. W przedmiotowym postępowaniu interes publiczny jest na tyle istotny, iż musi być postawiony ponad indywidualnymi interesami uczestników postępowania. Nadrzędnym celem działań Zamawiającego jest dobro publiczne (kształcenie młodzieży) z zapewnieniem rozbudowanej bazy sportowej gwarantującej rozpowszechnienie sportu i aktywności fizycznej. W związku z zaistniałą sytuacją w opinii Zamawiającego należy podjąć działania mające na celu dbałość o dobro publiczne i ochronę walorów zabytkowych obiektu znajdującego się na terenie II Liceum Ogólnokształcącego w Raciborzu.

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, zamówienia udziela się wyłącznie wykonawcy wybranemu zgodnie z art. 16 i 17 ust 2 PZP. Nie jest zgodne z przepisami PZP udzielenie

zamówienia wykonawcy, który wybrany został w ramach procedury dotkniętej wadą, polegającą na niezachowaniu w postępowaniu przestrzegania zgodności z zasadami naczelnymi PZP, wyrażonymi w art. 16 PZP, a więc zasadą uczciwej konkurencji i równego traktowania wykonawców.

Zasady te, a zwłaszcza zasada uczciwej konkurencji, mają bowiem charakter zasad fundamentalnych dla udzielania zamówień publicznych. Stąd fakt naruszenia zasad z art. 16 PZP, skutkujący realnym zawężeniem kręgu podmiotów, które złożyły w tym postępowaniu oferty, należy uznać za wadę tego postępowania. Jedną z najważniejszych czynności Zamawiającego na etapie przygotowania postępowania o udzielenie zamówienia publicznego jest sporządzenie opisu przedmiotu zamówienia zgodnie z art. 99 PZP. Czynność ta stanowi podstawę do ustalenia wartości zamówienia, a w konsekwencji do umożliwienia wykonawcom bez jakichkolwiek wątpliwości i dodatkowych interpretacji prawidłowego zidentyfikowania, z jakich elementów składa się zamówienie, co będzie niezbędne do jego realizacji, jak również obliczenia ceny oferty, zgodnie z opisem sposobu obliczenia ceny zamieszczonym w specyfikacji warunków zamówienia.

Przesłanka unieważnienia postępowania określona w art. 255 pkt 6 PZP składa się z koniunkcji trzech okoliczności, których łączne wystąpienie skutkuje koniecznością zastosowania tego przepisu. Po pierwsze, musi wystąpić naruszenie przepisów ustawy regulującej udzielenie zamówienia (wada postępowania). Po drugie, wada ta musi skutkować niemożliwością zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy. Konieczne jest wystąpienie związku przyczynowego pomiędzy zaistniałą wadą, a niemożliwością zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy. Po trzecie, wada ta musi być niemożliwa w tym postępowaniu do usunięcia.

Zamawiający w celu zabezpieczenia interesów szkoły (młodzieży), a także celu i interesu publicznego na podstawie treści jw. dokona zmian opisu przedmiotu zamówienia i zmiany te zostaną ujęte w innym postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego.

W chwili obecnej tj. po otwarciu ofert, nie ma możliwości usunięcia wady postępowania (wynagrodzenie ryczałtowe) polegającego na zmianie opisu przedmiotu zamówienia, w taki sposób, aby doszło do zawarcia umowy niepodlegającej unieważnieniu.

W związku z powyższym, Zamawiający nie może dokonać wyboru oferty najkorzystniejszej, co skutkowałoby obowiązkiem zawarcia umowy w sprawie zamówienia publicznego. Zawarta w takim przypadku umowa jako udzielająca zamówienia z naruszeniem ustawy podlegałaby unieważnieniu (art. 457 ust. 1 pkt 1 PZP).

Reasumując tym samym postępowanie jako obarczone niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego podlega unieważnieniu.

WICESTAROSTA

Ewa Lewandowska

M. Szczęsny/T.Prejs