

Legnica, dnia 24.07.2024r.

Do wszystkich Wykonawców

NZP/151/2024

**ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA
O UDZIELENIE ZAMÓWIENIA PUBLICZNEGO**

1. Nazwa Zamawiającego:

Legnickie Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Sp. z o. o.
ul. Nowodworska 60, 59-220 Legnica

2. Ogłoszenie o zamówieniu:

- przekazano Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej w dniu 20.03.2024r. oraz opublikowano w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 21.03.2024r. pod numerem: 169375-2024,
- udostępniono na stronie internetowej prowadzonego postępowania: <https://platformazakupowa.pl/pn/lpqk>.

3. Tryb postępowania i rodzaj zamówienia (podstawa prawna):

Postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego prowadzone jest w trybie przetargu nieograniczonego, o którym mowa w art. 132-139 ustawy z dnia 11.09.2019r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023r., poz. 1605), zwanej dalej „ustawą Pzp”. Wartość zamówienia przekracza wyrażoną w złotych równowartość kwoty 221 000 euro, rodzaj zamówienia- dostawy.

W związku z prowadzonym przez Legnickie Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Sp. z o. o. postępowaniem o udzielenie zamówienia publicznego pn. **„Dzierżawa pojemników na odpady z opcją zakupu pojemników przez Zamawiającego po zakończeniu okresu dzierżawy” - NZP/TO/4/2024**, Zamawiający, działając na podstawie art. 260 ust. 2 ustawy Pzp udostępnia na stronie internetowej prowadzonego postępowania informację o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, podając uzasadnienie faktyczne i prawne.

4. Informacja o unieważnieniu postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Zamawiający informuje, że zgodnie z poniższym uzasadnieniem, przedmiotowe postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego zostało unieważnione na podstawie art. 255 pkt 5 ustawy z dnia 11.09.2019r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz. U. z 2023r., poz. 1605), zwanej dalej: „ustawą Pzp”, który stanowi: „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:

Unieważnienie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego możliwe jest jedynie w sytuacji gdy zmaterializują się wszystkie okoliczności wskazane w art. 255 pkt 5 ustawy Pzp, tj.

- 1) wystąpi istotna zmiana okoliczności,
- 2) wystąpienia istotnej zmiany okoliczności nie można było wcześniej przewidzieć,
- 3) wystąpienie istotnej zmiany okoliczności spowoduje, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie będzie leżało w interesie publicznym.

Zamawiający poniżej dowodzi, iż zaistniała każda z powyższych okoliczności, co skutkuje unieważnieniem przedmiotowego postępowania o udzielenie zamówienia publicznego.

Ad. 1) Istotna zmiana okoliczności.

Legnickie Przedsiębiorstwo Gospodarki Komunalnej Sp. z o. o. jest Spółką komunalną, której przedmiotem działalności jest m. in. odbiór odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych oraz z nieruchomości niezamieszkałych. Aktualnie Spółka odbiera odpady komunalne z nieruchomości zamieszkałych (dotyczy osób fizycznych) zlokalizowanych na terenie:

- Gminy Legnica (umowa nr GOS.272.1.12.2023 z dnia 25.08.2023r. obowiązująca od 01.09.2023r. do 31.08.2024r.),
- Gminy Kunice (umowa nr ZP.272.10.2023 z dnia 14.12.2023r. obowiązująca od 01.01.2024r. do 31.12.2024r.),
- Gminy Krotoszyce (umowa nr 225/11/2022 z dnia 22.11.2022r. obowiązująca od 01.01.2023r. do 31.12.2024r.),
- Gminy Miłkowice (umowa nr RGP.III.271.8.2023 z dnia 27.12.2023r. obowiązująca od 01.01.2024r. do 31.12.2024r.),
- Gminy Ruja (umowa nr B.271.1.2024 z dnia 30.04.2024r. obowiązująca od 30.04.2024r. do 31.10.2025r.).

Ponadto LPGK Sp. z o. o. odbiera również odpady komunalne z nieruchomości niezamieszkałych (dotyczy osób prawnych oraz osób fizycznych prowadzących działalność gospodarczą) zlokalizowanych na terenie w/w gmin oraz na terenie Gminy Legnickie Pole.

Gmina Legnica oraz gminy ościenne wskazane powyżej wymagają, aby LPGK Sp. z o. o. świadcząca usługi odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości na podstawie wyżej wymienionych umów wyposażyła nieruchomości w pojemniki przeznaczone do gromadzenia odpadów komunalnych z uwzględnieniem selektywnej zbiórki odpadów (pojemniki na odpady zmieszane, odpady biodegradowalne, odpady metalowe i tworzywa sztuczne, odpady ze szkła, odpady z papieru oraz popiół), a także uwzględniając zapotrzebowanie dla danej nieruchomości (pojemność pojemnika na odpady w litrach zależna jest od ilości osób zamieszkujących daną nieruchomość). Wyjątek stanowi Gmina Krotoszyce, ponieważ jej mieszkańcy mogą posiadać własne pojemniki na odpady komunalne albo mogą samodzielnie zawierać odrębne umowy z LPGK Sp. z o. o. na wyposażenie nieruchomości, których są właścicielami w pojemniki na odpady (Spółka nie zapewnia pojemników na odpady komunalne dla wszystkich mieszkańców Gminy Krotoszyce).

Jak wynika z powyższego w celu świadczenia usług odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zlokalizowanych na terenie Gminy Legnica oraz gmin ościennych niezbędne jest dysponowanie przez Spółkę pojemnikami na odpady komunalne, które mogą zostać przekazane właścicielom nieruchomości. LPGK Sp. z o. o. jest zamawiającym publicznym, o którym mowa w art. 4 pkt 3) ustawy Pzp, a więc jest zobowiązana do stosowania ustawy Pzp do udzielania zamówień publicznych o wartości szacunkowej wynoszącej 130.000,00 zł netto i więcej. Dlatego też LPGK Sp. z o. o. jako Zamawiający w dniu 20.03.2024r. wszczęła przedmiotowe postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego w trybie przetargu nieograniczonego (wartość szacunkowa zamówienia wynosi 2.952.078,11 zł netto, w tym 727.959,72 zł netto w odniesieniu do gwarantowanej części zamówienia, która stanowi oddanie Zamawiającemu w dzierżawę pojemników na odpady na okres 12 miesięcy).

Zamawiający przed wszczęciem niniejszego postępowania ustalił kwotę jaką zamierza przeznaczyć na realizację zamówienia w wysokości 895.390,46 zł brutto w odniesieniu do gwarantowanej części zamówienia (dzierżawa), co stanowi kwotę 727.959,72 zł netto. Zamawiający wszczynając przedmiotowe postępowanie związany był następującymi umowami na dzierżawę lub najem pojemników na odpady komunalne:

- umowa nr NU/9/2020 zawarta w dniu 03.04.2020r. z Ese Sp. z o. o., która obowiązywała do dnia 19.07.2024r.,
- umowa nr NZP/TO/2/2023 zawarta w dniu 24.04.2023r. z P.H.U. IMPEX Piotr Bęcowski, która obowiązywała do dnia 31.05.2024r.

Po zakończeniu okresu dzierżawy lub najmu na podstawie wyżej wymienionych umów Zamawiający zobowiązany jest do zwrotu pojemników na odpady, a w przypadku gdy nie jest to możliwe, ponieważ pojemniki zostały utracone lub uszkodzone, to Zamawiający winien ponieść opłatę z tytułu rekompensaty za uszkodzone lub utracone pojemniki na odpady. Zamawiający ustalając wysokość kwoty jaką zamierza przeznaczyć na realizację zamówienia brał pod uwagę, iż nie wszystkie pojemniki na odpady nadają się do zwrotu i taką opłatę będzie trzeba ponieść, jednakże nie przewidział, iż uszkodzonych lub utraconych pojemników będzie aż tak wiele. Zamawiający poniósł opłatę z tytułu rekompensaty za uszkodzenie lub utratę pojemnika na odpady na podstawie zapisów umowy nr NZP/TO/2/2023 z dnia 24.04.2023r. w wysokości 178.425,00 zł netto (219.462,75 zł brutto) i **koszt ten znacząco zmniejszył środki finansowe jakimi dysponuje Zamawiający i które może przeznaczyć na realizację zamówienia.** Ponadto w/w opłata dotyczy 2.379 szt. pojemników na odpady i w przypadku większości z nich uszkodzenia (pęknięcie korpusu pojemnika, uszkodzenia listew grzbietowych, pokryw, oraz uszkodzenia kół z nietrzymaniem osi włącznie) nie są niemożliwe do usunięcia, a więc Spółka może dokonać naprawy tych pojemników na odpady i nadal je użytkować, co **znacząco zmniejsza zapotrzebowanie Zamawiającego na dzierżawę pojemników na odpady, które zostało określone w przedmiotowym postępowaniu na 11.168 szt.**

Największy wpływ na zapotrzebowanie Zamawiającego na dzierżawę pojemników na odpady ma fakt, iż LPGK Sp. z o. o. zobligowana jest do ubiegania się jako Wykonawca o udzielanie zamówień publicznych na świadczenie usług odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości. Gmina Legnica w dniu 10.07.2024r. upubliczniła postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego (nr ref. IM.RZP.271.6.1.6.25.2024) na świadczenie w/w usług, w którym wymogiem jest, aby Wykonawca dysponował min. 4 pojazdami samochodowymi kat. N2 i/lub N3, które będą spełniać wymagania art. 68a ust. 1 pkt 2) ustawy z dnia 11.01.2018r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz. U. z 2021r., poz. 2269), tj. będą napędzane paliwami alternatywnymi. LPGK Sp. z o. o. nie dysponuje takimi pojazdami, a więc nie może ubiegać się o udzielenie zamówienia na odbiór odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zlokalizowanych na terenie Gminy Legnica. Jednocześnie największą liczbę pojemników na odpady, których właścicielem jest Zamawiający zlokalizowanych jest na terenie Gminy Legnica i pojemniki te trzeba będzie zebrać i składować na terenie LPGK Sp. z o. o. w sytuacji gdy Spółka nie będzie dłużej odbierać odpadów komunalnych z terenu Gminy Legnica. Powyższe jest równoznaczne z tym, że **wystąpił brak zapotrzebowania na dzierżawę pojemników na odpady**, ponieważ w przypadku udzielenia przedmiotowego zamówienia pojemniki nie będą użytkowane przez właścicieli nieruchomości, a jedynie będą

składowane na terenie Zamawiającego (lub gdzieś indziej, jeśli na terenie Zamawiającego nie zmieszczą się wszystkie pojemniki) przez okres 12 miesięcy, a Zamawiający w tym okresie będzie płacił czynsz dzierżawny zgodnie z zawartą umową w sprawie zamówienia publicznego.

Reasumując, wystąpiła istotna zmiana okoliczności, ponieważ Zamawiający już nie potrzebuje pojemników na odpady komunalne w ilości określonej w przedmiotowym zamówieniu publicznym (11.168 szt.), a ilość ta nie jest szacunkowa i nie może zostać zmniejszona (Zamawiający zobowiązany jest do przyjęcia w dzierżawę 11.168 szt. pojemników na odpady zgodnie ze wzorem umowy, który stanowi Załącznik nr 1 do SWZ). Ponadto koszty związane z poniesieniem opłaty z tytułu rekompensaty za uszkodzenie lub utratę pojemnika na odpady oraz „utracone przychody” (Zamawiający nie pozyska zamówienia na odbiór odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zlokalizowanych na terenie Gminy Legnica) mają znaczący wpływ na środki finansowe jakimi dysponuje Zamawiający i jakie może przeznaczyć na realizację zamówienia (czynsz dzierżawny w przypadku udzielenia zamówienia na dzierżawę pojemników na odpady).

Ad. 2) Nieprzewidywalność.

Pojemniki na odpady komunalne czasem ulegają dewastacji (np. podpalanie) lub kradzieży, a ponadto ulegają uszkodzeniom w wyniku normalnego użytkowania. Zamawiający szacował, że około 10-15% pojemników na odpady przyjętych w dzierżawę na podstawie umowy nr NZP/TO/2/2023 zawartej w dniu 24.04.2023r. z P.H.U. IMPEX Piotr Bęćkowski może ulec uszkodzeniu lub zostanie utracona, zwłaszcza, że część pojemników przyjętych w dzierżawę na podstawie w/w umowy była fabrycznie nowa (fabrycznie nowe pojemniki nie powinny ulec uszkodzeniu w ciągu 12 miesięcy użytkowania, gdyż są jeszcze objęte gwarancją producenta). W rzeczywistości **Zamawiający musiał ponieść opłatę z tytułu rekompensaty za uszkodzone lub utracone pojemniki na odpady w odniesieniu do ponad 25% pojemników na odpady przyjętych w dzierżawę** na podstawie w/w umowy. Może to jednak nie być koniec kosztów z tytułu rekompensaty za uszkodzone lub utracone pojemniki na odpady, ponieważ nie została jeszcze rozliczona umowa nr NU/9/2020 zawarta w dniu 03.04.2020r. z Ese Sp. z o. o., której przedmiotem jest najem pojemników na odpady w ilości 5.260 szt. Możliwe, że Zamawiający będzie musiał zrekompensować Ese Sp. z o. o. utratę lub uszkodzenie nawet 1.315 szt. pojemników na odpady (25% z 5.260 szt.). Zamawiający nie był w stanie przewidzieć tak wysokich kosztów z tytułu rekompensaty za uszkodzone lub utracone pojemniki na odpady, a koszty te mają wpływ na środki finansowe jakimi dysponuje Zamawiający, i które może przeznaczyć na sfinansowanie przedmiotowego zamówienia publicznego w przypadku zawarcia umowy.

LPGK Sp. z o. o. jako Wykonawca ubiegający się o udzielenie zamówień publicznych na świadczenie usług odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości zamieszkałych oraz z nieruchomości niezamieszkałych musi liczyć się z ryzykiem, iż zamówienie pozyska konkurencyjna firma. Wymogi art. 68a ust. 1 pkt 2) ustawy z dnia 11.01.2018r. o elektromobilności i paliwach alternatywnych (Dz. U. z 2021r., poz. 2269) wobec Zamawiających i Wykonawców również nie stanowią nowości i funkcjonują na rynku zamówień publicznych już od kilku lat. Jednakże dotychczas Gmina Legnica nie określała kategorii pojazdów napędzanych paliwami alternatywnymi jakie winny być kierowane do realizacji umowy na odbiór odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości i mogły to być dowolne pojazdy (np. pojazd typu MELEX z napędem elektrycznym). **LPGK Sp. z o. o. jako wieloletni Wykonawca świadczący usługi odbioru odpadów komunalnych z terenu Gminy Legnica nie mógł przewidzieć, iż Gmina Legnica w taki sposób ograniczy konkurencję, że odbierze możliwość ubiegania się o udzielenie zamówienia Spółce komunalnej, której jest właścicielem (100% udziałów LPGK Sp. z o. o. posiada Gmina Legnica).**

Ad. 3) Interes publiczny.

Nie istnieje ścisła definicja „interesu publicznego”. Trybunał Konstytucyjny wskazał, że **za interes publiczny należy uznawać korzyści uzyskiwane w wyniku realizacji przedsięwzięć służących ogółowi w zakresie zadań ciężących na administracji rządowej oraz samorządowej, realizowanych w drodze**

świadczenia usług powszechnie dostępnych, związanych np. z ochroną zdrowia, oświatą, kulturą czy porządkiem publicznym (Uchwała Trybunału Konstytucyjnego z dnia 12.03.1997r., sygn. akt W/96). Świadczenie usług odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości wraz z wyposażeniem nieruchomości w pojemniki na odpady komunalne mieści się w powyższej definicji, ponieważ należy do zadań administracji samorządowej (gmina), jest usługą powszechnie dostępną, służy ogółowi społeczeństwa oraz jest związane z ochroną zdrowia (poprzez ochronę środowiska) i porządkiem publicznym. Administracja samorządowa nie realizuje samodzielnie tych zadań, lecz udziela Wykonawcom zamówień na świadczenie takich usług. LPGK Sp. z o. o. jest jednym z takich Wykonawców, który realizuje usługi odbioru odpadów komunalnych od właścicieli nieruchomości wraz z wyposażeniem nieruchomości w pojemniki na odpady komunalne (realizuje przedsięwzięcia związane z interesem publicznym).

Oferty przetargowe złożone w przedmiotowym postępowaniu zawierają cenę za realizację gwarantowanej części zamówienia (dzierżawa pojemników na odpady bez opcji zakupu) w kwocie 833.359,93 zł brutto (Wykonawca P.H.U. IMPEX Piotr Bęćkowski) oraz 754.972,52 zł brutto (Wykonawca Ese Sp. z o. o.) i jest to minimalna kwota jaką Zamawiający zobowiązany byłby wypłacić Wykonawcy, któremu zostałyby udzielone przedmiotowe zamówienie publiczne na dzierżawę 11.168 szt. pojemników na odpady przez okres 12 miesięcy. **Nie jest to koszt marginalny, w sytuacji gdy LPGK Sp. z o. o. nie będzie już Wykonawcą odbierającym odpady komunalne od właścicieli nieruchomości zlokalizowanych na terenie Gminy Legnica, ponieważ wynagrodzenie z tego tytułu stanowi jeden z głównych przychodów Spółki (wartość umowy nr GOS.272.1.12.2023 z dnia 25.08.2023r. wynosi 17.717.279,04 zł brutto) i utrata tego źródła dochodu znacząco odbije się na jej finansach.** Ponadto w sytuacji gdy LPGK Sp. z o. o. nie będzie już odbierać odpadów komunalnych z terenu Gminy Legnica, to **nie będzie również potrzebować 11.168 szt. pojemników na odpady.**

Reasumując, udzielenie oraz wykonanie przedmiotowego zamówienia publicznego **nie będzie leżało w interesie publicznym, ponieważ nie jest zasadne i nie przyniesie żadnych korzyści, lecz będzie stanowić jedynie zbyteczny koszt Zamawiającego** w kwocie co najmniej 754.972,52 zł brutto (w przypadku gdy oferta z najniższą ceną zostałaby wybrana jako oferta najkorzystniejsza).

Mając na uwadze powyższe, postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego zostaje unieważnione na podstawie art. 255 pkt 5 ustawy Pzp, który stanowi: *„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.”*

5. Informacja o środkach ochrony prawnej:

Wykonawcy przysługują środki ochrony prawnej, o których mowa w ustawie Pzp – „Dział IX. Środki ochrony prawnej” oraz w pkt XXXI. Specyfikacji Warunków Zamówienia.

Z poważaniem
Bogusław Graboń – Prezes Zarządu