RS.271.4.2023

Świebodzice, dnia 23 listopada 2023 r.

**Strona internetowa postępowania**

**ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA**

Działając na podstawie art. 260 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. Dz.U. z 2023 r. poz. 1605 ze zm., dalej PZP) Gmina Świebodzice zawiadamia Wykonawców, iż unieważnia postępowanie pn. „Budowa oświetlenia ul. Ciernie dla numerów 39a-39g i 40a-40c” na podstawie art. 255 pkt. 3 PZP, ponieważ cena najkorzystniejszej oferty przewyższa kwotę, którą Zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia.

**UZASADNIENIE PRAWNE**

Unieważnienie postępowania znajduje swoje uzasadnienie prawne w treści art. 255 pkt. 3 PZP, zgodnie z którym Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli cena lub koszt najkorzystniejszej oferty lub oferta z najniższą ceną przewyższa kwotę, którą zamawiający zamierza przeznaczyć na sfinansowanie zamówienia, chyba że zamawiający może zwiększyć tę kwotę do ceny lub kosztu najkorzystniejszej oferty.

**UZASADNIENIE FAKTYCZNE**

W dniu 27 czerwca 2023 r. Gmina Świebodzice ogłosiła postępowanie o udzielenie zamówienia pn. „ Budowa oświetlenia ulicy Ciernie dla numerów 39a-39g i 40a-40c”.

Zgodnie z budżetem Gminy Świebodzice aktualnym na dzień ogłoszenia postepowania kwota jaką Gmina Świebodzice zamierzała wydatkować na przedmiotową inwestycję to 190.000,00 zł.

W postępowaniu złożono następujące oferty:

Oferta 1

Firma Wielobranżowa ESB-ELEKTRO Sebastian Bachórz

ul. Brzozowa 7, 58-150 Strzegom

NIP 8841005603

Cena ofertowa: 338.250,00 zł brutto

Gwarancja: 60 miesięcy

Oferta 2

LIGHT ON Krzysztof Bogumił Pilarczyk

ul. Zygmunta Krasińskiego 18/97, 01-581 Warszawa

NIP 8212666127

Cena ofertowa: 238.820,18 zł brutto

Gwarancja: 60 miesięcy

Oferta 3

Zakład Robót Teletechnicznych TELFA Wacław Kruk

ul. Towarowa 28, 58-100 Świdnica

NIP 8841367453

Cena ofertowa: 199.333,80 zł brutto

Gwarancja: 60 miesięcy

Jak wynika z powyższego najniższa złożona oferta przewyższała kwotę jaką Gmina Świebodzice zamierzała przeznaczyć na sfinansowanie zadania o kwotę 9.333,80 zł.

Wobec powyższego zostały wykonane czynności zmierzające do podwyższenia kwoty przeznaczonej na sfinansowanie zadania, w skutek czego w dniu 29 sierpnia 2023 r. w trakcie LXXXII Sesji Rady Miejskiej w Świebodzicach, Rada Miejska w Świebodzicach podjęła uchwałę nr LXXXII/428/2023 na podstawie, której zmieniono budżet Gminy Świebodzice między innymi w ten sposób, że zwiększono planowane wydatki na zadanie o kwotę 15.000,00 zł.

Powołana uchwała została podjęta 29 sierpnia 2023 r. Zgodnie z warunkami SWZ umowa miała być zawarta na 6 miesięcy od daty podpisania (uwzględniając dodatkowo treść art. 308 ust. 2 PZP ). Oznacza to, że termin realizacji umowy przypadał na rok 2024.

W dniu 24 października 2023 r. w trakcie LXXXIV Sesji Rady Miejskiej w Świebodzicach Rada Miejsca w Świebodzicach nie wyraziła zgodny na uwzględnienie wydatków na przedmiotową inwestycję w WPF na rok 2024.

Przedmiotowa uchwała na dzień sporządzenia niniejszego pisma jest badana pod kątem ważności przez Regionalną Izbę Obrachunkową we Wrocławiu Zespołu Zamiejscowego w Wałbrzychu. Wynik właściwego postępowania nie ma jednak znaczenia dla decyzji o umorzeniu postępowania z następujących względów.

Budżet Gminy Świebodzice na rok 2023 nie uwzględnia w WPF wydatków na realizację zamówienia objętego niniejszym postępowaniem.

Zgodnie z postanowieniami SWZ płatność wynagrodzenia następuje po zrealizowaniu przez Wykonawcę całości przedmiotu umowy. Aby móc wydatkować zaplanowane i wystarczające w bieżącym roku na ten cel środki, przedmiot zamówienia wykonany musiałby zostać jeszcze w 2023 r., co jest obiektywnie niemożliwe.

W zakresie nieuregulowanym PZP nakazuje zgodnie z art. 8 ust. 1 oraz 465 ust. 8 stosować przepisy ustawy Kodeks cywilny (tj. Dz.U. z 2023 r. poz.1610 ze zm., dalej KC).

Zgodnie z art. 454 ust. 1 PZP tylko istotna zmiana wymaga przeprowadzenia nowego postępowania. Skrócenie terminu realizacji nie jest traktowane w doktrynie i orzecznictwie jako istotna zmiana. Teoretycznie więc zgodnie z art. 3531 KC za zgodną wolą obu stron możliwe byłoby w zakończenie niniejszego postępowania zawarciem umowy o udzielenie zamówienia publicznego. Analizując jednak stan faktyczny obiektywnie nie jest możliwe wykonanie przedmiotu zamówienia do końca roku 2023, chociażby ze względu na to, że projekt wymaga poczynienia uzgodnień z Tauron Dystrybucja SA, a następnie konieczne jest uzyskanie pozwolenia na budowę. Z tych względów należy zastosować także art. 387 ust. 1 KC, zgodnie z którym umowa o świadczenie niemożliwe jest nieważna.

Tym samym zawarcie umowy ze skróconym terminem realizacji jest niedopuszczalne.

W tej sytuacji, wobec braku środków na realizację inwestycji w roku 2024 zaistniały przesłanki określone w 255 pkt. 3 PZP, a umorzenie postępowania jest zasadne.

***B U R M I S T R Z M I A S T A***

***Ś W I E B O D Z I C E***

***Paweł Ozga***

*(Kierownik Zamawiającego)*