



POLSKI
ŁĄD



Modernizacja sieci dróg gminnych gminy Goniądz w otoczeniu cennego przyrodniczo Biebrzańskiego Parku Narodowego
Zadanie inwestycyjne dofinansowane z Rządowego Funduszu Polski Ład: Programu Inwestycji Strategicznych – edycja 8

Goniądz, 17 kwietnia 2024 r.

**Zamawiający: Gmina Goniądz,
Plac 11 Listopada 38, 19-110 Goniądz**

OZP.271.7.2024

Wszyscy uczestnicy postępowania

Dotyczy: Ogłoszenia nr 2024/BZP 00263329/01 z dnia 28 marca 2024 r. - postępowania o udzielenie zamówienia publicznego prowadzonym w trybie podstawowym bez negocjacji o wartości nie przekraczającej progów unijnych **Modernizacja sieci dróg gminnych gminy Goniądz w otoczeniu cennego przyrodniczo Biebrzańskiego Parku Narodowego**

ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Działając na podstawie:

- art. 260 ust. 1 /informacja przekazywana równocześnie wszystkim wykonawcom, którzy złożyli oferty/;
- art. 260 ust. 2 /informacja publikowana na stronie prowadzonego postępowania: przekazywana za pomocą strony prowadzonego postępowania:
<https://platformazakupowa.pl/transakcja/907642>

ustawy z 11 września 2019 r. – *Prawo zamówień publicznych* (Dz.U. 2023 r., poz. 1720)– zwanej dalej ustawą Pzp, **Zamawiający informuje, że w dniu 17 kwietnia 2024 r. unieważnia ww. postępowanie.**

Uzasadnienie prawne:

Podstawa prawna unieważnienia: art. 255 pkt 6 ustawy Pzp.

Uzasadnienie faktyczne:

Stosownie do art. 255 pkt 6 ustawy Pzp Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli postępowanie obarczone jest niemożliwą do usunięcia wadą uniemożliwiającą zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.

Przesłanka unieważnienia postępowania na podstawie ww. przepisu ustawy Pzp opiera się na trzech okolicznościach, których łączne spełnienie skutkuje jej zastosowaniem:



POLSKI
ŁAD



*Modernizacja sieci dróg gminnych gminy Goniądz w otoczeniu cennego przyrodniczo Biebrzańskiego Parku Narodowego
Zadanie inwestycyjne dofinansowane z Rządowego Funduszu Polski Ład: Programu Inwestycji Strategicznych – edycja 8*

- 1) musi wystąpić naruszenie przepisów ustawy Pzp regulujących udzielenie zamówienia (wada postępowania);
- 2) wada ma skutkować niemożliwością zawarcia niepodlegającej unieważnieniu umowy o udzielenie zamówienia publicznego;
- 3) wada musi być niemożliwa do usunięcia.

Wyżej wskazane okoliczności występują w przedmiotowym postępowaniu, co powoduje, że postępowanie obarczone jest niemożliwą już na tym etapie (po terminie składania ofert i po ich otwarciu) do usunięcia wadą, uniemożliwiającą zawarcie umowy w sprawie zamówienia publicznego, która nie podlegałaby unieważnieniu.

Odnosnie pkt 1)

W postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego, zamówienia tego udziela się wyłącznie wykonawcy wybranemu zgodnie z art. 17 ust. 2 ustawy Pzp. Nie jest zgodne z przepisami ustawy 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 ustawy Pzp, a więc zasadą zachowania uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców (art. 16 pkt 1 ustawy Pzp) oraz zasadą proporcjonalności (art. 16 pkt 3 ustawy Pzp).

Wyżej przywołane zasady, a zwłaszcza zasada uczciwej konkurencji, mają charakter zasad fundamentalnych dla udzielania zamówień publicznych. Stąd też naruszenia zasad z art. 16 ustawy Pzp, skutkujący realnym zawężeniem kręgu podmiotów, które złożyły w tym postępowaniu oferty, należy uznać za wadę tego postępowania.

W przedmiotowym postępowaniu, Zamawiający w załączniku do SWZ – wzorze projektowanych postanowień umowy nie wpisał wszystkich możliwości prawidłowego etapowego rozliczania realizacji inwestycji, które poza podanym w ww. załączniku sposobem rozliczania, a także zgodnie z warunkami udzielonej Promesy wstępnej, do której zastosowanie mają odpowiednio zapisy Uchwały Rady Ministrów nr 84/2021 z dnia 1 lipca 2021 r. (zmienionej uchwałami Rady Ministrów: nr 176/2021 z dnia 28 grudnia 2021 r., nr 87/2022 z 26 kwietnia 2022 r. oraz nr 205/2022 z 13 października 2022 r.) w sprawie ustanowienia Rządowego Funduszu Polski Ład: Programu Inwestycji Strategicznych, zwanej dalej „Uchwałą RM” i Regulaminu Naboru Wniosków o dofinansowanie z Rządowego Funduszu Polski Ład: Programu Inwestycji Strategicznych, zwanego dalej Regulaminem.

Chodzi o zapisy dotyczące innej ilości i rozkładu transz rozliczania, tj. rozłożenia rozliczeń na trzy możliwe transze.

We wskazanym wzorze umowy, w jej § 9 ust. 8 wskazano jedynie zapisy o rozliczeniu wynagrodzenia za wykonanie przedmiotu umowy, które nastąpi w dwóch transzach na podstawie:

- 1) faktury częściowej – w wysokości do 50% wynagrodzenia Wykonawcy, płatnej po fazie projektowania i uzyskania wszelkich decyzji umożliwiających realizację inwestycji (po uzyskaniu zezwolenia właściwego organu na rozpoczęcie robót budowlanych bądź uzyskanie decyzji pozwolenia na budowę) oraz wykonaniu co najmniej 30 % robót budowlanych;



POLSKI
ŁĄD



*Modernizacja sieci dróg gminnych gminy Goniądz w otoczeniu cennego przyrodniczo Biebrzańskiego Parku Narodowego
Zadanie inwestycyjne dofinansowane z Rządowego Funduszu Polski Ład: Programu Inwestycji Strategicznych – edycja 8*

2) faktury końcowej – w wysokości pozostałej części wynagrodzenia Wykonawcy po zrealizowaniu całości zamówienia, płatną po protokolarnym odbiorze końcowym robót objętych przedmiotem zamówienia.

Brak przewidzianego drugiego sposobu rozliczenia określonego w Promesie, tj. iż w przypadku zadań inwestycyjnych realizowanych w okresie dłuższym niż 12 miesięcy, na podstawie więcej niż jednej umowy, wypłata dofinansowania w trzech transzach, dwie transze każdorazowo po zakończeniu wydzielonego etapu prac w ramach realizacji Inwestycji, trzecia po zakończeniu realizacji Inwestycji (pierwsza transza w wysokości nie wyższej niż 20 % dofinansowania, druga transza w wysokości nie wyższej niż 30 % dofinansowania, trzecia transza w wysokości pozostałej do wypłat kwoty dofinansowania), powoduje niekorzystne, niczym nieuzasadnione zasady rozliczenia zamówienia, które uniemożliwiły wzięcie udziału w postępowaniu innym wykonawcom. W przypadku tylko jednego sposobu rozliczenia, opartego na rozliczeniu w dwóch transzach do 50% rozliczenia, następuje sytuacja, w której w sposób nadmierny i nieuzasadniony przerzucona jest odpowiedzialność finansowa za realizację zamówienia na wykonawcę, co generuje niepotrzebne koszty związane z zapewnieniem przez niego finansowania zamówienia.

Powyższe pominięcie we wzorze umowy drugiego sposobu rozliczenia (większa ilość rozliczeń), skutkując niekorzystnymi, niczym nieuzasadnionymi zasadami rozliczania, co uniemożliwiło wzięcie udziału w postępowaniu innym wykonawcom. Powyższe rozwiązania przewidziane we wzorze umowy, są nie tylko niekorzystne dla potencjalnego wykonawcy, ale ograniczają również realizację w tym postępowaniu zasad uczciwej konkurencji i równego traktowania i są niezgodne z zasadą proporcjonalności. Wszystko to skutkuje naruszeniem art. 16 pkt 1 i 3 ustawy Pzp, co należy uznać za wadę postępowania.

Odnosnie pkt 2)

Przesłanka unieważnienia postępowania, o której mowa w art. 255 ust. 6 ustawy Pzp odwołuje się do podstaw unieważnienia umowy zawartych w art. 457 ustawy Pzp, konkretnie do zapisów art. 457 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp: Umowa podlega unieważnieniu, jeżeli zamawiający udzielił zamówienia z naruszeniem ustawy.

Wada postępowania, opisana powyżej w pkt 1) skutkuje niemożnością zawarcia umowy zgodnej z fundamentalnymi zasadami ustawy Pzp: zasadą konkurencji, równego traktowania wykonawców i proporcjonalności. Niekorzystne, niczym nieuzasadnione (a wymagane zapisami Promesy wstępnej z Programu Inwestycji Strategicznych: Polski Ład) zasady rozliczania zamówienia wskazane we wzorze umowy, uniemożliwiły wzięcie udziału w postępowaniu innym wykonawcom i doprowadziły do ograniczenia konkurencji w postępowaniu.

Odnosnie pkt 3)

Wada w przedmiotowym postępowaniu ma charakter rzeczywisty i nieusuwalny, jest przy tym na tyle poważna, że uniemożliwia zawarcie niepodlegającej unieważnieniu umowy w sprawie zamówienia publicznego.



*Modernizacja sieci dróg gminnych gminy Goniądz w otoczeniu cennego przyrodniczo Biebrzańskiego Parku Narodowego
Zadanie inwestycyjne dofinansowane z Rządowego Funduszu Polski Ład: Programu Inwestycji Strategicznych – edycja 8*

Na obecnym etapie postępowania, nie ma możliwości przystąpienia do niego innych wykonawców, którym zapis zawarty we wzorze umowy, dotyczący mniejszej liczby rozliczeń, uniemożliwił wzięcie udziału w postępowaniu. Zamówienia udziela się wyłącznie wykonawcy, który został wybrany zgodnie z przepisami ustawy Pzp. Nie będzie zgodne z przepisami ustawy Pzp udzielenie zamówienia wykonawcy, który został wybrany w ramach procedury dotkniętej wadą, polegającą na niezachowaniu w postępowaniu przestrzegania zgodności z zasadami fundamentalnymi ustawy, wyrażonymi w jej art. 16.

W przedmiotowym postępowaniu, określone i ukształtowane we wzorze umowy zasady rozliczania, doprowadziły do ograniczenia konkurencji w postępowaniu, naruszenia zasady proporcjonalności i swobody umów, wynikającej także z przepisów k.c.

Wskazane powyżej przesłanki uzasadniają unieważnienie postępowania na podstawie art. 255 ust. 6 ustawy Pzp. Wada opisana powyżej jest wadą istotną, nieusuwalną, dla przywrócenia zgodności z prawem konieczne jest unieważnienie postępowania i ogłoszenie go ponownie z zachowaniem zasad wyrażonych w art. 16 ustawy Pzp.

Pouczenie:

Na czynność unieważnienia postępowania, przysługują środki ochrony prawnej na zasadach przewidzianych w Dziale IX ustawy Pzp (art. 505–590).

Burmistrz Goniądza
Grzegorz Andrzej Dudkiewicz

Komentarz:

W przypadku unieważnienia postępowania o udzielenie zamówienia Zamawiający niezwłocznie zawiadamia wykonawców, którzy ubiegali się o udzielenie zamówienia w tym postępowaniu, o wszczęciu kolejnego postępowania, które dotyczy tego samego przedmiotu zamówienia lub obejmuje ten sam przedmiot zamówienia.

Otrzymują:

- 1) wszyscy Wykonawcy za pośrednictwem strony prowadzonego postępowania:
<https://platformazakupowa.pl/transakcja/907642>
- 2) a/a