

BZP.271.1.2021

Opracowanie dokumentacji projektowej dla zadania pn. Budowa mostu na rzece San wraz z budową dróg dojazdowych i skrzyżowania z drogą wojewódzką nr 886 w ramach programu „Mosty dla Regionów”

Sanok, dnia 22 marca 2021 r.

INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Zamawiający – Gmina Miasta Sanoka, Rynek 1, 38-500 Sanok działając na podstawie art. 260 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz U. z 2019 r., poz. 2019 z późn. zm.) zw. dalej ustawą Pzp niniejszym informuje, iż postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego, prowadzone w trybie przetargu nieograniczonego w przedmiocie *„Opracowania dokumentacji projektowej dla zadania pn. Budowa mostu na rzece San wraz z budową dróg dojazdowych i skrzyżowania z drogą wojewódzką nr 886 w ramach programu „Mosty dla Regionów”* **zostaje unieważnione.**

Uzasadnienie prawne unieważnienia postępowania:

Zamawiający unieważnia postępowanie na podstawie art. 256 ustawy Pzp (zgodnie z którym *Zamawiający może unieważnić postępowanie o udzielenie zamówienia odpowiednio przed upływem terminu do składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo przed upływem terminu składania ofert, jeżeli wystąpiły okoliczności powodujące, że dalsze prowadzenie postępowania jest nieuzasadnione*) w zw. z art. 325 ust. 2 ustawy Pzp (zgodnie z którym *Jeżeli zamawiający zamierza udzielić zamówienia na usługi projektowania architektonicznego lub projektowania architektoniczno-budowlanego, zamówienie takie poprzedzone jest konkursem*).

Uzasadnienie faktyczne unieważnienia postępowania:

W dniu 18.02.2021 r. Zamawiający, działając na podstawie art. 130 ust. 1 ustawy Pzp, przekazał Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej ogłoszenie o zamówieniu, wszczynając tym samym postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego **w trybie przetargu nieograniczonego o wartości zamówienia przekraczającej progi unijne** w przedmiocie *„Opracowania dokumentacji projektowej dla zadania pn. Budowa mostu na rzece San wraz z budową dróg dojazdowych i skrzyżowania z drogą wojewódzką nr 886 w ramach programu „Mosty dla Regionów”*. W dniu 23.02.2021 r. po opublikowaniu ogłoszenia o zamówieniu w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej pod nr 2021/S 037-092689 Zamawiający zamieścił przedmiotowe ogłoszenie wraz z dokumentami zamówienia na stronie prowadzonego postępowania (<https://bip.um.sanok.pl>), zgodnie z którymi termin składania ofert wyznaczono na dzień **26.03.2021 r.**

W świetle dokumentów zamówienia, zamieszczonych na stronie prowadzonego postępowania, przedmiot zamówienia ww. postępowania stanowią **usługi projektowania architektoniczno-budowlanego**, gdzie głównym elementem przedmiotu zamówienia jest

BZP.271.1.2021

Opracowanie dokumentacji projektowej dla zadania pn. Budowa mostu na rzece San wraz z budową dróg dojazdowych i skrzyżowania z drogą wojewódzką nr 886 w ramach programu „Mosty dla Regionów”

usługa projektowania budowli – mostu na rzece San, uzupełniona o usługę projektowania obiektów liniowych (dróg dojazdowych, skrzyżowania dróg).

Poprzedni stan prawny bazujący na ustawie z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2019 r., poz. 1843 z późn. zm.) w żaden sposób nie wykluczał możliwości przeprowadzenia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego na usługi projektowania architektoniczno-budowlanego w trybie przetargu nieograniczonego oraz nie nakładał na Zamawiającego obowiązku organizowania konkursu w przypadku usług stanowiących przedmiot niniejszego, unieważnianego postępowania. W sposób diametralny zmieniło się podejście Ustawodawcy w nowej ustawie Prawo zamówień publicznych – z dnia 11 września 2019 r. – opublikowanej w Dz.U z 2019 r, poz. 2019 z późn. zm., gdzie zgodnie z art. 325 ust. 2, *jeżeli zamawiający zamierza udzielić zamówienia na usługi projektowania architektonicznego lub projektowania architektoniczno-budowlanego, zamówienie takie poprzedzone jest konkursem*, co oznacza, że konkurs jest obligatoryjny dla zamówień obejmujących tego typu usługi projektowania. Wprawdzie Ustawodawca przewidział wyjątki od tej reguły zestawiając je w ust. 3 tego artykułu (325), zgodnie z którym przepisu ust. 2 nie stosuje się do zamówień:

- 1) udzielanych w trybie negocjacji z ogłoszeniem, dialogu konkurencyjnego, negocjacji bez ogłoszenia lub zamówienia z wolnej ręki;
- 2) o wartościach mniejszych niż progi unijne;
- 3) których przedmiotem jest obiekt liniowy w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. – Prawo budowlane.

Jednakże żadna z powyższych przesłanek nie ma zastosowania w przypadku niniejszego, unieważnianego postępowania z uwagi, że:

- 1) unieważniane postępowanie nie jest prowadzone w żadnym z trybów przewidzianych w art. 325 ust. 3 pkt 1 ustawy Pzp, a w trybie przetargu nieograniczonego;
- 2) wartość zamówienia jest większa niż progi unijne;
- 3) głównym przedmiotem zamówienia, ze względu na który stosuje się właściwe przepisy ustawy (zgodnie z art. 25 ust. 1 ustawy Pzp), jest most, który na gruncie ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane (Dz.U. z 2020 r., poz. 1333 z późn. zm.) w szczególności z uwagi na art. 3 i 3a – nie jest kwalifikowany jako obiekt liniowy.

Warto podkreślić, że obowiązek przeprowadzenia konkursu dotyczy jedynie sytuacji, gdy projekt ma zawierać rozwiązania twórcze w rozumieniu ustawy o prawie autorskim i prawach pokrewnych. Przyjmuje się, że nie zawierają takich rozwiązań dokumentacje projektowe dla zwykłych obiektów liniowych, np. dróg, czy też projektów branżowych (np. wodnokanalizacyjnych, elektrycznych). Jak wskazano w uzasadnieniu do nowego p.z.p., zamawiający nie będzie również zobowiązany do przeprowadzenia konkursu w przypadku zamówień w trybie „zaprojektuj i wybuduj”, ponieważ nie są one kwalifikowane jako usługi,

BZP.271.1.2021

Opracowanie dokumentacji projektowej dla zadania pn. Budowa mostu na rzece San wraz z budową dróg dojazdowych i skrzyżowania z drogą wojewódzką nr 886 w ramach programu „Mosty dla Regionów”

tylko jako roboty budowlane, zaś przepis zawiera wymóg jedynie w odniesieniu do usług projektowania. Konkursu nie trzeba także stosować w odniesieniu do prac projektowych w ramach zamówień sektorowych.

W przedmiotowym stanie faktycznym, żadne z ww. wyłączeń nie znajduje zastosowania stąd konkurs obligatoryjny,

W związku z powyższym – w ocenie Zamawiającego – z uwagi na przedmiot zamówienia oraz jego wartość przedmiotowe postępowanie prowadzone jest z naruszeniem przepisów ustawy Pzp, w szczególności art. 325 ust. 2, co z kolei uprawnia do stwierdzenia, że jego dalsze prowadzenie jest niezasadne, a w związku z tym, iż nie minął jeszcze termin składania ofert, Zamawiający może je unieważnić z mocy art. 256 ustawy Pzp.

Warte podkreślenia jest również, iż zgodnie z kształtującą się literaturą przedmiotu dotyczącego nowego Prawa zamówień publicznych (*np. Anna Prigan, Komentarz do art. 256, Nowe PZP, Komentarz żywy*), „art. 256 pozwala zamawiającemu unieważnić postępowanie w przypadku, gdy zamawiający uzna, że dalsze prowadzenie postępowania jest nieuzasadnione. Zamawiający może dojść do takiego przekonania bez konieczności spełnienia jakichś szczególnych przesłanek. Jedynym warunkiem skorzystania z tej możliwości jest dokonanie unieważnienia przed upływem terminu do składania wniosków o dopuszczenie do udziału w postępowaniu albo przed terminem składania ofert. Rozwiązanie wprowadzone w art. 256 umożliwia zamawiającym zakończenie postępowania w sytuacji wystąpienia innych okoliczności niż podstawy wymienione w art. 255, jeżeli zamawiający ocenia dalsze trwanie postępowania jako niezasadne.”

Jednocześnie Zgodnie z ustawą obowiązkowe jest unieważnienie postępowania na podstawie 256 w warunkach wskazanych w art. 90 ust. 3 i art. 137 ust. 7 ustawy Pzp w sytuacjach, w których zmiany treści ogłoszenia o zamówieniu bądź zmiany specyfikacji warunków zamówienia (dalej SWZ) istotnie zmieniają charakter zamówienia w porównaniu z pierwotnie określonym, w szczególności znacznie zmieniają zakres zamówienia. Zgodnie z kolei z motywem 81 preambuły dyrektywy 2014/24/UE, w świetle którego po wszczęciu postępowania nie powinny być wprowadzane zmiany „na tyle istotne, by umożliwić dopuszczenie innych kandydatów niż kandydaci pierwotnie zakwalifikowani lub by zainteresować postępowaniem o udzielenie zamówienia dodatkowych uczestników.”

W ocenie Zamawiającego, w aktualnych okolicznościach stanu faktycznego brak jest realnych przesłanek konwalidacji – w ramach bieżącego postępowania – wykonania niewłaściwych czynności prawnych wynikających z naruszenia przez Zamawiającego przepisów ustawy. W szczególności nie można usunąć zaistniałego błędu poprzez zmianę treści ogłoszenia o zamówieniu ani w drodze zmiany postanowień SWZ.

W zaistniałej sytuacji, słusznym wydaje się stwierdzenie, że wystąpienie ww. okoliczności, uzasadniają w sposób wystarczający, że dalsze prowadzenie postępowania jest

BZP.271.1.2021

Opracowanie dokumentacji projektowej dla zadania pn. Budowa mostu na rzece San wraz z budową dróg dojazdowych i skrzyżowania z drogą wojewódzką nr 886 w ramach programu „Mosty dla Regionów”

nieuzasadnione i jedynym możliwym rozwiązaniem obecnej sytuacji prawnej jest unieważnienie prowadzonego postępowania przed upływem terminu składania ofert oraz przy uwzględnieniu specyfiki przedmiotu zamówienia (usługi projektowania architektoniczno-budowlanego) i jego wartości (powyżej progów unijnych) wszczęcie nowego według zasad i przepisów określonych w ustawie Pzp.

Z up. BURMISTRZA
Artur Kuciński
Z-CIA BURMISTRZA DS. ROZWOJU