

Tczew, dnia 14.07.2020 r.

ZUK.271.3.1.2020.20

INFORMACJA O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Dotyczy postępowania prowadzonego w trybie przetargu nieograniczonego na: Pełnienie funkcji Inżyniera Kontraktu dla zadania „Rozbudowa węzła integracyjnego – przebudowa ul. Gdańskiej w Tczewie (etap IV), budowa systemu tras rowerowych”.

W oparciu o dyspozycje art. 92 ust. 1 pkt 7 ustawy Prawo zamówień publicznych informuję o unieważnieniu w/w postępowania.

Podstawa prawna unieważnienia: art. 93 ust. 1 pkt 6 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 roku Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, z późn. zm.), dalej „ustawa” lub „PZP”.

Tym samym informuję, iż Zamawiający unieważnia czynność dokonaną w dniu 16.04.2020 r. dotyczącą wyboru najkorzystniejszej oferty Wykonawcy:

**ATR Sławomir Rytlewski
ul. Mikołaja Reja 16
83-110 Tczew**

UZASADNIENIE

Mając na względzie obligatoryjny obowiązek zapewnienia kontroli zgodności wykonywania robót budowlanych z projektem, pozwoleniem na budowę oraz z zasadami wiedzy technicznej i przepisami poprzez ustanowienie inspektora nadzoru inwestorskiego Zamawiający w dniu 03.03.2020 r. wszczął postępowanie na pełnienie funkcji Inżyniera Kontraktu dla zadania „Rozbudowa węzła integracyjnego – przebudowa ul. Gdańskiej w Tczewie (etap IV), budowa systemu tras rowerowych”.

W dniu 16.04.2020 r. Zamawiający dokonał wyboru najkorzystniejszej oferty. Na niniejszą czynność Zamawiającego:

- 1) w dniu 20.04.2020 r. wpłynęło odwołanie Wykonawcy: Przedsiębiorstwo Inżynieryjne ALFA Przemysław Marszałkowski, ul. Głogowa 9, 80-297 Banino;
- 2) w dniu 21.04.2020 r. wpłynęło odwołanie Wykonawcy: DROMAX Piotr Szanser z siedzibą: Knybawa, ul. Nadwiślańska 7, 83-110 Tczew.

W związku z dynamiką zmian okoliczności związanych z rozprzestrzenianiem się wirusa SARS-CoV-2 (od dnia 14.03.2020 r. na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej wprowadzony został stan zagrożenia epidemicznego w związku z zakażeniami wirusem SARS-CoV-2 na podstawie rozporządzenia z dnia 13 marca 2020 r. Ministra Zdrowia w sprawie ogłoszenia

na obszarze Rzeczypospolitej Polskiej stanu zagrożenia epidemicznego, Dz.U. poz. 433) oraz nierozpatrywaniem spraw z udziałem stron przez Krajową Izbę Odwoławczą zgodnie z art. 15 z.zs ustawy z dnia 2 marca 2020 r. o szczególnych rozwiązaniach związanych z zapobieganiem, przeciwdziałaniem i zwalczaniem COVID-19, innych chorób zakaźnych oraz wywołanych nimi sytuacji kryzysowych (Dz. U. poz. 374, 567, 568 i 695) obowiązującym do dnia 16 maja 2020 r. (art.15 z.zs został uchylony przez art. 46 pkt 20 ustawy z dnia 14 maja 2020 r. (Dz.U.2020.875) zmieniającej w/w ustawę, Zamawiający był zobowiązany do podjęcia działań zastępczych leżących w interesie publicznym.

W związku z powyższym, Zamawiający mając obowiązek bezzwłocznego ustanowienia nadzoru inwestorskiego przy rozbudowie węzła integracyjnego – przebudowa ul. Gdańskiej w Tczewie (etap IV), budowa systemu tras rowerowych wszczął wewnętrzną procedurę naboru pracowników na stanowiska osób pełniących obowiązki inspektorów nadzoru zapewniając tym samym wymagany nadzór inwestorski.

Poniesione przez Zamawiającego koszty, a także stopień zaawansowania robót budowlanych, sprawiły, iż niniejsze postępowanie nie może być dalej prowadzone, gdyż jego kontynuowanie godzi wprost w interes publiczny.

Dla wypełnienia powyższej normy prawnej winna wystąpić istotna zmiana okoliczności powodująca, że dalsze prowadzenie postępowania nie leży w interesie publicznym, czego nie można było przewidzieć.

Zaistnienie stanu zagrożenia zdrowia i życia ludzkiego na masową skalę potwierdzone stanem epidemii jest zdarzeniem istotnym, okoliczności *de facto* zawieszenia orzekania Krajowej Izby Odwoławczej są obiektywne i nie są związane z interesem Zamawiającego. Na dzień dzisiejszy nie można się posłużyć stosownym orzecznictwem adekwatnym do zaistniałej sytuacji. Dlatego też należy posłużyć się obowiązującą linią orzecniczą KIO w odniesieniu do zmiany stanu prawnego. *„Natomiast zmiana prawa jest czynnikiem zewnętrznym, niezależnym od woli zamawiającego, a sam fakt częstych zmian w przepisach nie przesądza zaliczenia ich do kategorii zdarzeń przewidywalnych, podobnie jak fakt występowania jakichkolwiek powiązań pomiędzy zamawiającym a inicjatorem zmian”* (wyrok KIO z 09.05.2012 r.; KIO 815/12; KIO 826/12; KIO 837/12; LEX nr 1164482).

Ustawodawca nie przesądził charakteru okoliczności uzasadniających czynność unieważnienia postępowania na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 6 ustawy, dlatego uznać należy, że mogą mieć one charakter okoliczności faktycznych lub prawnych.

W przedmiotowej sprawie zmiana okoliczności nastąpiła w obu wyżej wymienionych sferach. Okolicznością faktyczną jest nieprzerwane rozprzestrzenianie się choroby wirusowej, która powoduje zmiany w funkcjonowaniu państwa. Zmiany prawa związane z ochroną zdrowia i życia ludzkiego spowodowały zmiany w funkcjonowaniu podmiotów, z ich zawieszeniem działalności (KIO), lub całkowitym zamknięciem, ograniczeniem w przemieszczaniu się, nakazem stosowania rozwiązań chroniących zdrowie i życie ludzkie. Istotną zmianę okoliczności powiązać można z wystąpieniem siły wyższej. Biorąc pod uwagę ww. okoliczności, zasadny jest wniosek, że w przypadku pandemii wirusa COVID-19 można mówić o działaniu „siły wyższej”. Występują bowiem wszystkie cechy wymienione w uchwale



Sądu Najwyższego z 13.12.2007 r. (III CZP 100/07), tj. mamy do czynienia ze zdarzeniem nadzwyczajnym (jak również nadzwyczajnymi konsekwencjami tego zdarzenia); zdarzenie to można uznać w danym układzie okoliczności za niemożliwe do przewidzenia (w obiektywny sposób nie można było przewidzieć pojawienia się takiej pandemii oraz jej rozmiarów); ze względu na moc oddziaływania tego zdarzenia nie było przed skutkami tego zdarzenia skutecznej obrony (w chwili jego pojawienia się).

Prowadzenie postępowania w aktualnym stanie faktycznym nie leży w interesie publicznym. Zgodnie z duchem prawa wynikającym z wyroku trybunału Konstytucyjnego (wyrok TK z 09.11.2010 r., K 13/07), w którym określenie: „interes publiczny” uznane zostało jako pojęcie niedookreślone, którego funkcja w procesie stosowania prawa sprowadza się do wyposażenia decydującego w możliwości reagowania na sytuacje faktycznie doniosłe prawnie, społecznie i gospodarczo, niemieszczące się w ramach oceny typowych jednostkowych stanów faktycznych. Należy kierować się zasadą elastycznego i słusznego rozstrzygania spraw. Interes publiczny winien wykraczać poza wymiar jednostkowy.

W sytuacji aktualnej, zaciąganie kolejnych zobowiązań przez Zamawiającego, który już je ponosi poprzez zatrudnionych inspektorów nadzoru inwestorskiego przeczy interesowi publicznemu wprost. Interes publiczny winien być oceniany z uwzględnieniem sytuacji w jakiej znalazły się Zamawiający i Wykonawca w ramach uwarunkowanej nią możliwości realizacji przedsięwzięć. Nie leży w interesie publicznym podjęcie się realizacji nadzoru inwestorskiego, który obecnie już trwa w związku z zakończoną wewnętrzną procedurą Zamawiającego.

W takich okolicznościach to właśnie unieważnienie postępowania, a nie jego kontynuowanie leży w interesie publicznym.

Stwierdzona wada wynikająca z przyczyn niezależnych od stron postępowania jest na obecnym etapie postępowania nie do usunięcia. Bezsprzecznie podjęte działanie Zamawiającego było konieczne, a niezawiniony efekt w postaci faktycznie zawieszonych procedury odwoławczej był niemożliwy do przewidzenia na etapie wyboru oferty.

Reasumując, Zamawiający biorąc pod uwagę prawidłowy przebieg procesu budowlanego oraz powyższe argumenty, kierując się przy tym zasadą celowego, racjonalnego i oszczędnego wydatkowania środków publicznych unieważnił przedmiotowe postępowanie.

KIEROWNIK

Biura Zamówień Publicznych


mgr inż. Anna Mielnik

Otrzymują:

- 1) Strona internetowa Zamawiającego;
- 2) A/a.

D Y R E K T O R
Zakładu Usług Komunalnych
w Toruniu
Przemysław Bolesław