

Zamawiający
Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie
ul. Głowackiego 56
30-085 Kraków

Zawiadomienie o unieważnieniu postępowania

dotyczy: postępowania o zamówienie publiczne Budowa zintegrowanej sieci tras rowerowych w Województwie Małopolskim: VeloDunajec (VD) – odc. 1, cz. 2 Szczawnica – Zabrzeż – dokończenie trasy rowerowej – z podziałem na części (zn. ZDW-DN-4-271-73/19)

Zamawiający – Zarząd Dróg Wojewódzkich w Krakowie niniejszym na podstawie art. 92 ust. 1 pkt 7 i ust. 2 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. – *Prawo zamówień publicznych* (tekst jedn. Dz. U. z 2019 r. poz. 1843, zwanej dalej ustawą PZP) zawiadamia, iż prowadzone przez Zamawiającego postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego *Budowa zintegrowanej sieci tras rowerowych w Województwie Małopolskim: VeloDunajec (VD) – odc. 1, cz. 2 Szczawnica – Zabrzeż – dokończenie trasy rowerowej – z podziałem na części (ZDW-DN-4-271-73/19) w zakresie obejmującym Część 3 – Budowa trasy rowerowej VeloDunajec od km 85+491,4 do km 86+565,4 na osiedlu Kłodne w m. Tylmanowa – wykonanie robót budowlanych* zostało unieważnione w oparciu o art. 93 ust. 1 pkt 6 ustawy PZP.

UZASADNIENIE

W toku prowadzenia przedmiotowego postępowania (w zakresie dotyczącym Części 3) wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że dalsze prowadzenie tego postępowania (i wykonanie zamówienia będącego jego przedmiotem na warunkach w nim określonych) nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć.

Zamawiający wszczynając przedmiotowe postępowanie (w zakresie obejmującym Część 3) w dokumentach przetargowych – w treści cz. I pkt 2 ppkt 3 SIWZ – cz. opisowa oraz treści sekcji II.2.4. ogłoszenia o zamówieniu nr 2019/S 202-490153 opublikowanego w Dzienniku Urzędowym Unii Europejskiej w dniu 18 października 2019 r. określił przedmiot niniejszego zamówienia (Części 3), odwołując się w tym zakresie do treści zał. nr 1.3. SIWZ – Opisu przedmiotu zamówienia (OPZ) zawierającego szczegółowy opis przedmiotu tego zamówienia (Części 3). Opis przedmiotu zamówienia dla Części 3 został przygotowany przez Zamawiającego zgodnie ze stanem wiedzy posiadanej na moment jego sporządzania (początek października 2019 r.), bazującej m.in. na ustaleniach dokonanych z Gminą Ochotnica Dolna (właścicielem i zarządcą drogi gminnej nr 363965K) w przedmiocie planowanego do realizacji odcinka trasy rowerowej VeloDunajec (na osiedlu Kłodne w m. Tylmanowa – przedmiotu Części 3) w pasie drogi gminnej nr 363965K oraz przygotowanej przy współpracy z Gminą dokumentacji projektowej wraz z uzyskaniem zgody organu administracji architektoniczno-budowlanej na prowadzenie przedmiotowych prac, jak również przy uwzględnieniu przekazanych Zamawiającemu informacji

dotyczących planowanej do realizacji inwestycji związanej z budową gazociągu w pasie tej drogi gminnej.

Możliwość prawna wykonania przez Zamawiającego wskazanego fragmentu trasy rowerowej VeloDunajec wynika z zawartego w dniu 16.04.2018 r. pomiędzy Zarządem Województwa Małopolskiego a Gminą Ochothnica Dolna w oparciu o art. 19 ust. 4 *ustawy z dnia 21 marca 1985 r. o drogach publicznych* porozumienia o przekazaniu zarządzania drogą gminną nr 363965K na potrzeby realizacji tej inwestycji (na tej podstawie Zamawiający uzyskał uprawnienie do realizacji w ramach inwestycji rowerowej prac związanych z remontem nawierzchni drogi gminnej, po której ma zostać poprowadzona trasa rowerowa w ruchu ogólnym, jako że Zamawiający nie jest właścicielem, nie administruje i nie zarządza tą drogą, a więc bez tego porozumienia nie miałby kompetencji do realizowania tych prac).

Jednocześnie w 2019 r. przedstawiciele Polskiej Spółki Gazownictwa Sp. z o.o. (inwestora budowanej sieci gazowej) poinformowali Zamawiającego, iż w związku z równoległą realizacją inwestycji związanej z siecią gazociągową (mającą znajdować się częściowo w pasie drogowym drogi gminnej nr 363965K) na mocy ustaleń z Gminą Ochothnica Dolna (wydanymi warunkami zajęcia pasa drogowego) w ramach tego zadania, po położeniu sieci gazowej, na odcinku pokrywającym się z planowanymi do wykonania pracami w ramach budowy trasy rowerowej VeloDunajec (530 m) ma zostać odtworzona do stanu istniejącego nawierzchnia drogi, ale jedynie w miejscu prowadzonego wykopu pod gazociąg, tj. na szerokości maksymalnie 1 m.

Na bazie szczegółowych informacji i ustaleń dotyczących zakresu robót związanych z odtworzeniem nawierzchni w ramach inwestycji związanej z budową gazociągu uzyskanych od Polskiej Spółki Gazownictwa Sp. z o.o. i Gminy Ochothnica Dolna (wskazanych powyżej) Zamawiający w październiku 2019 r. opracował OPZ dla Części 3, określający wyraźnie zakres robót zleczanych do wykonania w ramach tego zamówienia, obejmujących m.in. remont istniejącej nawierzchni bitumicznej na drodze gminnej na odcinku o długości 530 m (tj. na odcinku, gdzie miał zostać położony gazociąg – jako że planowane odtworzenie nawierzchni w kontekście tego zadania miało dotyczyć jedynie niewielkiego fragmentu, tj. szwu / pasa biegnącego wzdłuż drogi mniej więcej jej środkiem, toteż w ramach inwestycji rowerowej planowano wykonać całościowy remont tego odcinka drogi na całej jej szerokości (2,5 m) poprzez wyrównanie i położenie jednolitej nawierzchni bitumicznej na drodze (w tym przykrycie fragmentarycznie wykonanego szwu) celem przygotowania jej pod eksploatację jako ciągu trasy rowerowej VeloDunajec). Niniejsze miało na celu zapewnienie komplementarności i kompleksowości robót planowanych do realizacji w ramach obu wskazanych inwestycji (w kontekście ich właściwej koordynacji), przy zapewnieniu technicznego uzasadnienia dla wykonania danych robót.

Opracowany zgodnie z powyższymi założeniami OPZ (zał. nr 1.3. SIWZ) stanowił jeden z elementów dokumentacji przetargowej udostępnionej na gruncie wszczętego w dniu 18 października 2019 r. postępowania w sprawie zamówienia *Budowa zintegrowanej sieci tras rowerowych w Województwie Małopolskim: VeloDunajec (VD) – odc. 1, cz. 2 Szczawnica – Zabrzeż – dokończenie trasy rowerowej – z podziałem na części* (zn. ZDW-DN-4-271-73/19), obejmującego również rzeczoną Część 3.

Termin składania ofert w tym postępowaniu upłynął w dniu 12 grudnia 2019 r. Złożone na bazie udostępnionej SIWZ (w tym zał. nr 1.3. SIWZ – OPZ dla Części 3) na poszczególne wyodrębnione części zamówienia (w tym Część 3) oferty zostały wówczas otwarte i Zamawiający przystąpił do ich badania zgodnie z obowiązującą procedurą.

W toku trwającej procedury badania ofert, w dniu 20 stycznia 2020 r. Zamawiający został pisemnie poinformowany przez Gminę Ochothnica Dolna o wykonaniu już robót związanych z odtworzeniem nawierzchni na drodze gminnej w kontekście inwestycji gazowej (po wbudowaniu tej sieci w pasie drogowym), przy czym okazało się wówczas, iż wykonana została nawierzchnia w większym, niż wcześniej planowano (i o czym Zamawiający miał wiedzę) zakresie, tj. na całej szerokości drogi gminnej na odcinku 530 m. Przedmiotowe wykonanie nawierzchni, zamiast

fragmentarycznego odtworzenia stanu istniejącego nawierzchni jedynie w miejscu prowadzonego wykopu pod gazociąg, objęło jednak całościowo wskazany odcinek drogi (całą jej szerokość), na którym zgodnie z treścią OPZ dla Części 3 miałyby zostać wykonane następnie roboty nawierzchniowe w ramach inwestycji rowerowej, przez co ich realizacja stanowiłaby w tej sytuacji zupełnie nieracjonalne powtórzenie dopiero co wykonanych prac w terenie (tzn. położenie kolejnej raz nawierzchni na drodze gminnej). O dokonanej zmianie zakresu robót w ramach przedmiotowej inwestycji (względem wcześniejszych ustaleń) Zamawiający nie był wcześniej informowany. Niniejsza okoliczność zdezaktualizowała natomiast treść OPZ dla Części 3, jako że spowodowała następczy brak potrzeby i uzasadnienia dla realizacji dość znacznej części robót nim objętych – z punktu widzenia zarówno technicznego, celowościowego, jak i przede wszystkim racjonalności i efektywności gospodarowania środkami publicznymi (zupełnie nierozsądnym byłoby przecież dwukrotne realizowanie w tak krótkim horyzoncie czasowym tych samych robót w tym samym miejscu – w ramach dwóch inwestycji publicznych), tym bardziej, iż wykonana całościowo na wskazanym odcinku drogi gminnej nawierzchnia wydaje się wystarczająca i spełnia wymagania techniczne w świetle pełnienia przez tę drogę funkcji drogi dla rowerów.

O niniejszej sytuacji Zamawiający dowiedział się jednak już po upływie terminu składania ofert w niniejszym postępowaniu, przez co nie jest już możliwe dokonanie na gruncie tego postępowania koniecznej w świetle tegoż zmiany OPZ dla Części 3 celem aktualizowania jego treści poprzez wyłączenie z jego zakresu robót niepotrzebnych już do realizacji (w związku z wykonaniem ich już w ramach innej inwestycji) – zgodnie z wykładnią *a contrario* przepisu art. 38 ust. 4 ustawy PZP niedopuszczalne jest dokonywanie zmiany treści SIWZ (w tym OPZ) po upływie terminu składania ofert w postępowaniu. Jednocześnie Zamawiający w świetle zaistniałej sytuacji (o której wiedzę już ma) nie powinien dopuścić do udzielenia zamówienia (Części 3) w kształcie obejmującym wykonanie niepotrzebnych i niezasadnych już robót, ponieważ takie działanie świadczyłoby o nieracjonalnym gospodarowaniu środkami publicznymi po jego stronie (tzn. ich wydatkowaniu na cel, który nie jest merytorycznie uzasadniony). Zawarcie umowy w sprawie tego zamówienia powodowałoby wszakże konieczność realizacji przedmiotowych robót (oraz konieczność wypełnienia przez Zamawiającego zobowiązania zapłaty za ich wykonanie) z uwagi na określony umownie ryczałtowy charakter wynagrodzenia umownego (bazujący na zasadniczej niezmienności wysokości wynagrodzenia bez względu na ostateczny rozmiar, czy koszty prac) oraz przewidywaną niemożność skutecznego (zgodnego z prawem) następczego wyłączenia / ograniczenia umowy o zakres niepotrzebnych prac. Wskazać należy, iż choć umowa generalnie przewiduje możliwości modyfikacji zakresu przedmiotowego zamówienia, to jednak w tym kontekście odwołuje się do okoliczności niemożliwych do wcześniejszego (względem momentu zawarcia umowy) przewidzenia, które miałyby implikować potrzebę określonej zmiany umowy, przez co w świetle posiadania już obecnie przez Zamawiającego wiedzy na temat zbędności wykonania zasadniczej części robót dokonanie na bazie tej sytuacji następczej zmiany umowy (po jej zawarciu) mogłoby zostać uznane za niedozwoloną w świetle ustawy PZP zmianę postanowień umowy, co przełożyłoby się na wymierne negatywne konsekwencje dla Zamawiającego, łącznie z nałożeniem korekty finansowej skutkującej utratą środków unijnych uzyskanych na realizację tego zamówienia. Podobne założenia formalno-prawne przyświecają wydaje się ustawowo regulowanym możliwościom zmiany treści zawartej umowy – raczej nie dotyczą one sytuacji, gdy już w momencie udzielenia zamówienia (zawarcia umowy) wiadomo, iż miałoby ona nie być w danym kształcie (zakresie) realizowana, ale mają zastosowanie dla okoliczności zaistniałych już w toku jej realizacji, które taką niemożność powodują.

W świetle zaistniałej sytuacji wykonania już faktycznie części prac objętych zakresem zamówienia koniecznym i zasadnym stało się dokonanie stosownej modyfikacji treści OPZ dla Części 3 (poprzez wyłączenie z niego tych robót), czego jednak ze wskazanych powodów proceduralnych nie można przeprowadzić na gruncie obecnego postępowania.

Mając zatem na uwadze fakt, iż z punktu widzenia interesu publicznego (w kontekście obowiązku racjonalnego gospodarowania mieniem publicznym przez Zamawiającego stanowiącego jednostkę sektora finansów publicznych oraz realizowania zadań merytorycznie uzasadnionych), zgodnie z aktualną wiedzą – na skutek istotnej zmiany okoliczności zaistniałej już w toku niniejszego postępowania (dotyczącej faktycznie wykonanych w terenie robót mających wpływ i przełożenie na wymagany do wykonania zakres niniejszej inwestycji rowerowej) – niezasadne stało się wykonanie zamówienia (Części 3) w postaci (zakresie) określonej w SIWZ (OPZ), a przez to i dalsze prowadzenie postępowania w sprawie tego zamówienia, czego nie można było wcześniej przewidzieć (jako że kwestia wykonania zakresu robót ostatecznie zmienionego względem wcześniejszych ustaleń nie dotyczyła aspektu władztwa, kompetencji i wiedzy Zamawiającego, ale inwestycji zewnętrznej realizowanej na terenie, którego Zamawiający nie jest właścicielem, o której Zamawiający został jedynie następczo poinformowany), a jednocześnie brak jest już obecnie formalnej możliwości dokonania zmiany treści SIWZ (OPZ) celem wymaganej aktualizacji i uracjonalnienia jej treści (z uwagi na fakt zaistnienia wskazanej zmiany okoliczności, tzn. dowiedzenia się o zaistniałej sytuacji znamionującej zbędność części robót przewidzianych do realizacji w ramach tego zamówienia, już po upływie terminu składania ofert w tym postępowaniu, który to moment wyznaczał granicę czasową możliwości dokonywania zmian treści SIWZ), zaszła obecnie uzasadniona prawnie potrzeba unieważnienia postępowania w zakresie dotyczącym Części 3.

Mając powyższe na uwadze – w związku z zaistnieniem sytuacji opisanej wyżej – Zamawiający unieważnił przedmiotowe postępowanie w zakresie dotyczącym Części 3 (tzn. w odniesieniu do zamówienia p.n. *Budowa zintegrowanej sieci tras rowerowych w Województwie Małopolskim: VeloDunajec (VD) – odc. 1, cz. 2 Szczawnica – Zabrzeż – dokończenie trasy rowerowej – z podziałem na części: Część 3 – Budowa trasy rowerowej VeloDunajec od km 85+491,4 do km 86+565,4 na osiedlu Kłodne w m. Tylmanowa – wykonanie robót budowlanych*) na podstawie art. 93 ust. 1 pkt 6 ustawy PZP, jako że wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że wykonanie tego zamówienia (i dalsze prowadzenie postępowania w sprawie jego udzielenia) nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć.

DYREKTOR
mgr inż.  Warta Maj

Niniejsze pismo przekazywane jest Wykonawcom jedynie w postaci elektronicznej (scanu oryginału pisma) i jedynie drogą elektroniczną – na adresy e-mail Wykonawców wskazane w ofertach. Zamawiający wymaga potwierdzenia przez Wykonawców otrzymania niniejszego pisma za pomocą poczty elektronicznej.

Otrzymują:

- 1 x Nowak – Mosty Sp. z o.o. ul. K. Srokowskiego 27, 41-300 Dąbrowa Górnicza
- 1 x STRABAG Infrastruktura Południe Sp. z o.o. Wysoka, ul. Lipowa 5a, 52-200 Wrocław
- 1 x Budownictwo Komunikacyjne Walenty Kuśnierz ul. Szkolna 10b, 33-300 Nowy Sącz
- 1 x Przedsiębiorstwo Produkcyjno – Handlowo – Usługowe ZRAŃB Sp. z o.o. Wierchomla Wielka 1, 33-350 Piwniczna – Zdrój
- 1 x Przedsiębiorstwo Budowlane ESBUD Stanisław Chryczyk os. Kapłony 232A, 34-452 Ochotnica Dolna
- 1 x Przedsiębiorstwo Inżynieryjne IMB-Podbeskidzie Sp. z o.o. ul. Górny Bór 31 a, 43-430 Skoczów
- 1 x MOST Sp. z o.o. ul. Kujawska 51A, 81-862 Sopot
- 1 x Przedsiębiorstwo Usługowo Inżynieryjne BUDMOST Rafał Jędrzejek Laskowa 803, 34-602 Laskowa
- 1 x Przedsiębiorstwo Budowlano Usługowe ZIBUD Grzegorz Zajac Kamienica 477, 34 -608 Kamienica
- 1 x Konsorcjum firm: PRIMOST Południe Sp. z o.o. ul. Sokolska 70, 41 -219 Sosnowiec (Lider), ZBD Sp. z o.o. Sp. k. ul. Jagodowa 61, 33-300 Nowy Sącz (Partner) (na adres Lidera)
- 1 x www.zdw.krakow.pl
- 1 x a/a DN-4

