



2710.6.2023

Rychliki, dn. 03.10.2023 r.

Dotyczy: zamówienia publicznego prowadzonego w trybie podstawowym zgodnie z art. 275 pkt 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2022 r. poz. 1710 z późn. zm.), zwanej dalej ustawą Pzp, pn. „Dowóz uczniów do Szkoły Podstawowej im. J. Korczaka z oddziałami przedszkolnymi w Rychlikach” ogłoszonego 21.08.2023 r.

### ZAWIADOMIENIE O UNIEWAŻNIENIU POSTĘPOWANIA

Na podstawie art. 255 pkt. 5 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2023 r. poz. 1605 z późn. zm.) zawiadamiam o unieważnieniu postępowania pn. „Dowóz uczniów do Szkoły Podstawowej im. J. Korczaka z oddziałami przedszkolnymi w Rychlikach” ogłoszonego 21.08.2023 r..

#### Uzasadnienie:

Zgodnie z art. 255 pkt. 5 p.z.p. Zamawiający unieważnia postępowanie o udzielenie zamówienia, jeżeli wystąpiła istotna zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć.

Dla spełnienia warunku unieważnienia postępowania w oparciu o art. 255 pkt 5 p.z.p. konieczne jest spełnienie łącznie warunków, o których mowa w tym przepisie - wystąpić musi istotna zmiana okoliczności powodująca, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym oraz tej istotnej zmiany okoliczności nie można było wcześniej przewidzieć. Wystąpienie istotnej zmiany okoliczności musi też mieć charakter obiektywny, tj. zmiana musi istnieć i to zamawiający jest obowiązany wskazać, że zachowując należytą staranność, nie mógł w dacie wszczęcia postępowania przewidzieć wystąpienia istotnej zmiany okoliczności, powodującej, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym (wyrok KIO z dnia 20 marca 2023 r., KIO 559/23).

Unieważnienie postępowania może nastąpić ze względu na interes publiczny, który sprawia, że dalsze prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia byłoby wbrew temu interesowi. Zmiana okoliczności jak już zaznaczono powyżej, musi mieć przy tym charakter istotny, a więc znaczący i niebagatelny. W przepisach Prawa zamówień publicznych brak jest pojęcia interesu publicznego. Nie jest ono również definiowane w innych, powszechnie obowiązujących przepisach prawnych. Wobec tego zasadne jest odwołanie do uchwały Trybunału Konstytucyjnego z dnia 12 marca 1997 r., [W 8/96](#), OTK 1997/1, poz. 15, zgodnie z którą, za interes publiczny należy bez wątpienia uznawać **korzyści uzyskiwane w wyniku realizacji przedsięwzięć służących ogółowi w zakresie zadań ciążących na administracji rządowej oraz samorządowej, realizowanych w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych, związanych np. z ochroną zdrowia, porządkiem publicznym, oświatą, kulturą.** Omawiana



przesłanka unieważnienia ze względu na nieprzewidywalny charakter wspomnianych w niej okoliczności może wystąpić na każdym etapie postępowania, aż do momentu podpisania umowy. Nawet po wyborze najkorzystniejszej oferty i poinformowaniu o tym, zgodnie z art. 253 p.z.p., wykonawców zamawiający może – powołując się na jej wystąpienie – unieważnić postępowanie.

Przedmiotem niniejszego postępowania jest realizacja usług przewozowych na podstawie biletów miesięcznych dla dzieci i młodzieży dojeżdżających do Szkoły Podstawowej im. J. Korczaka z oddziałami przedszkolnymi w Rychlikach w okresie od 01.09.2023 r. do 31.12.2023 r. w ramach przewozów regularnych na liniach komunikacyjnych obejmujących miejscowości, z których dojeżdżają uczniowie do szkoły wraz z opieką na czas dowozu.

W niniejszej sprawie dnia 25.08.2023 r. Zamawiający dokonał wyboru najkorzystniejszej oferty i odrzucił oferty pozostałych uczestników postępowania. Od wskazanego rozstrzygnięcia jeden z oferentów - Arriva Bus Transport Polska Sp. z o.o. wniósł odwołanie do Prezesa Krajowej Izby Odwoławczej. Zamawiający po zapoznaniu się z treścią odwołania uwzględnił je w całości, a Krajowa Izba Odwoławcza umorzyła postępowania w sprawie nakazując Zamawiającemu powtórzenie czynności wyboru najkorzystniejszej oferty. Postanowienie w tej kwestii zostało doręczone Zamawiającemu w dniu 26.09.2023 r. W dniu 27.09.2023 r. Zamawiający unieważnił czynność wyboru najkorzystniejszej oferty i odrzucenia pozostałych ofert. W dniu 02.10.2023 r. minął termin na ewentualne odwołanie od wskazanej czynności.

Na obecnym etapie postępowania tj. przeszło miesiąc po upływie początkowej daty realizacji zamówienia objętego niniejszym postępowaniem (01.09.2023 r.) nie jest możliwe jego zrealizowanie w całości za ceny wskazane w ofertach złożonych w niniejszym postępowaniu przez oferentów. Wybór, którejkolwiek z ofert złożonych przez uczestników oznaczałby konieczność realizowania zamówienia w wymiarze 70 % za cenę obejmującą jednocześnie całość zamówienia. Wskazana okoliczność wymaga zatem zmiany przedmiotu zamówienia, a zatem również treści Specyfikacji Warunków Zamówienia i de facto ogłoszenia nowego postępowania w sprawie udzielenia zamówienia.

Ponadto, czas jaki jest potrzebny na zorganizowanie nowego postępowania o zamówienie (około 2 miesiące – przy uwzględnieniu konieczności umożliwienia Zamawiającym czasu na uzyskanie zezwoleń na wykonywanie regularnych przewozów w krajowym transporcie zbiorowym na terenie gminy Zamawiającego ) czyni całkowicie bezcelowym i nieracjonalnym realizowanie przedmiotu zamówienia, skoro jego końcowa data to 31.12.2023 r.

Jednocześnie zaznaczyć należy że, Zamawiający mając na uwadze fakt złożenia odwołania przez jednego z uczestników i wynikającą z tego niemożność zawarcia umowy z wybranym oferentem (art. 577 p.z.p.), zmuszony był udzielić zamówienia z wolnej ręki w trybie art. 214 p.z.p. Stosownie bowiem do art. 214 ust. 1 pkt. 1 lit. a) p.z.p. usługi objęte przedmiotem zamówienia na dzień 01.09.2023 r. mogły być świadczone tylko przez jednego wykonawcę z przyczyn technicznych o obiektywnym charakterze – jedynie podmiot Transport Osobowy Stepaniuk Marcin Stepaniuk posiadał ważne zezwolenie na wykonywanie regularnych



przewozów w krajowym transporcie zbiorowym na terenie gminy Zamawiającego. Co więcej zgodnie z art. 214 ust. 1 pkt. 5 p.z.p. ze względu na wyjątkową sytuację niewynikającą z przyczyn leżących po stronie zamawiającego, której nie mógł on przewidzieć, wymagane było natychmiastowe wykonanie zamówienia, a nie było możliwości zachowania terminów określonych dla innych trybów udzielenia zamówienia. Zaznaczyć bowiem należy, że od dnia 01.09.2023 r. tj. rozpoczęcia roku szkolnego, konieczne było natychmiastowe zorganizowanie przewozu dzieci do szkół na terenie gminy Rychliki, a na skutek wniesionego odwołania od wyniku postępowania mającego za przedmiot wskazane usługi (okoliczność niemożliwa do przewidzenia przez Zamawiającego), nie było możliwe zawarcie umowy z wybranym oferentem, a tym bardziej zachowanie terminów określonych dla innych trybów udzielenia zamówienia. Tym samym Zamawiający, mając na uwadze konieczność wykonania zamówienia, przy jednoczesnej niemożliwość zawarcia umowy z oferentem wybranym w przedmiotowym postępowaniu na skutek wniesionego odwołania, zmuszony był udzielić zamówienia z wolnej ręki. Usługa objęta przedmiotem zamówienia jest zatem w tym momencie już realizowana.

Mając na uwadze powyższe okoliczności, należy stwierdzić że w przedmiotowej sprawie Zamawiający nie mógł przewidzieć okoliczności związanych z faktem wniesienia odwołania od decyzji o wyborze najkorzystniejszej oferty oraz tego, że uczyni to niemożliwym realizację usługi w określonym terminie. Podkreślić należy, że zorganizowanie dojazdów dzieci do szkół w roku szkolnym rozpoczynającym się w dniu 01.09.2023 r. było konieczne i nie można było wykonać wskazanego zamówienia z jakimkolwiek opóźnieniem. Jest to bowiem zadanie ciężące na administracji samorządowej, realizowane w drodze świadczenia usług powszechnie dostępnych, związanych z oświatą. Tym samym interes publiczny wymagał natychmiastowej realizacji wskazanej usługi. Jednocześnie dalsze prowadzenie czynności w ramach niniejszego postępowania tj. wybór najkorzystniejszej oferty w sytuacji, gdy zamówienie nie może już być zrealizowane w określonym terminie za podaną cenę, jest nieracjonalne, sprzeczne z interesem publicznym oraz wymaga zmiany przedmiotu zamówienia i Specyfikacji Warunków Zamówienia. Co więcej zorganizowanie nowego postępowania z zachowaniem terminów wymaganych przepisami prawa i umożliwieniu oferentom skompletowania wszystkich dokumentów, w tym zezwoleń na prowadzenie regularnych przewozów w krajowym transporcie zbiorowym na terenie gminy Zamawiającego doprowadziłoby do tego, że jego wyniki byłyby ogłoszone w czasie kiedy usługa objęta przedmiotem zamówienia miałaby się zakończyć (31.12.2023 r.).

Reasumując interes publiczny polegający na konieczności wykonywania przewozów dzieci do szkół, wymagał natychmiastowej realizacji, a na skutek wniesionego odwołania (okoliczności, która nie mogła być w przedmiotowej sprawie przewidziana przez Zamawiającego) nie było możliwe w ramach zawarcia umowy z wybranym oferentem. W tej sytuacji usługa jest realizowana w ramach zamówienia z wolnej ręki. Co więcej wybór oferty w sytuacji, gdy nie jest możliwe zrealizowanie usługi w określonym czasie (01.09.2023 – 31.12.2023 r.) wymaga zmiany przedmiotu zamówienia i Specyfikacji Warunków Zamówienia, a tym samym zorganizowania nowego postępowania. To z kolei wiąże się z tym, że w momencie jego



rozstrzygnięcia jego realizacja będzie już bezcelowa, ponieważ upłyne okres czasu w jakim usługa miałyby być organizowana.

Tym samym w pełni zasadne jest unieważnienie niniejszego postępowania na podstawie art. 255 pkt. 5 p.z.p. tj. na skutek wystąpienia istotnej zmiany okoliczności powodującej, że prowadzenie postępowania lub wykonanie zamówienia nie leży w interesie publicznym, czego nie można było wcześniej przewidzieć.

/-/ Zbigniew Lichuszewski