



Prezes Urzędu Zamówień Publicznych

DKZP.WKZ3.442.52.2024.OL
KND/50/24/DKZP

Warszawa, dnia 05.12.2024 r.

Informacja o wyniku kontroli doraźnej

1. Określenie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego, które było przedmiotem kontroli:

Zamawiający:	Gmina Opalenica ul. 3 Maja 1 64-330 Opalenica
Rodzaj zamówienia:	roboty budowlane
Rodzaj procedury:	zamówienie zostało udzielone bez stosowania przepisów ustawy Pzp
Przedmiot zamówienia:	utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy - umowa z dnia 25 października 2022 r., budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica - umowa z dnia 10 listopada 2022 r., utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy - umowa z dnia 25 listopada 2022 r.
Wartość zamówienia:	utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy - 93 343,77 zł netto; budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenic - 109 347,67 zł netto; utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy - 48 204,80 zł netto. Łączna wartość trzech zamówień: 250 896,24 zł netto.
Środki UE:	nie

2. Informacja o stwierdzeniu naruszeń lub ich braku.

Po przeprowadzeniu kontroli doraźnej przedmiotowego zamówienia, na podstawie art. 603 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (t.j. Dz.U. z 2024 r. poz. 1320, dalej: „ustawa Pzp”) zwanej dalej „ustawa Pzp”, Prezes Urzędu Zamówień Publicznych stwierdza naruszenie przez Zamawiającego przepisu art. 29 ust. 1 i 2 oraz 30 ust. 1 ustawy Pzp, poprzez zaniechanie łącznego szacowania wartości zamówień pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy, Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica oraz Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy*, a w rezultacie dopuszczenie się przez Zamawiającego niedozwolonego podziału zamówienia w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy Pzp, co doprowadziło do naruszenia art. 16 pkt 1 i 2 oraz art. 17 ust. 2 ustawy Pzp, poprzez zaniechanie przygotowania i przeprowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie zasad: uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców i przejrzystości, a także zasady legalizmu, która wyklucza udzielenie zamówienia publicznego wykonawcy, który nie został wybrany zgodnie z przepisami ustawy Pzp.

UZASADNIENIE

W toku kontroli doraźnej, na podstawie złożonych przez zamawiającego – Gmina Opalenica wyjaśnień, ustalono, iż podstawą udzielenia zamówień pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy, Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica oraz Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy*, był art. 2 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp. Zamawiający udzielił ww. zamówień na podstawie Regulaminu bez stosowania przepisów ustawy Pzp.

Uchwałą nr LIII/336/2022 Rady Miejskiej w Opalenicy z dnia 28 kwietnia 2022 r. w sprawie zmian w uchwale budżetowej Gminy Opalenica na rok 2022 wprowadzono m.in. następujące zmiany (wprowadzono nowe zadania inwestycyjne, str. 13 Uchwały): 1) *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica wraz z dokumentacją techniczną* - 150 00,00 zł, 2) *Utwarczanie działki nr 605/1 w Opalenicy* - 150 000,00 zł.

W dniu 6 maja 2022 r. Zamawiający zlecił wykonawcy

, wykonanie skróconej dokumentacji projektowej na zadanie pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica* na kwotę 4500,00 zł brutto (3 658,54 zł netto). Termin realizacji do 30 maja 2022 r. Projekt budowlany został opracowany w maju 2022 r. Natomiast w dniu 6 maja 2022 r. Zamawiający zlecił wykonawcy: Starosta Nowotomyski – Powiatowy Ośrodek Dokumentacji Geodezyjnej i Kartograficznej, wykonanie mapy zasadniczej w skali 1:500 dla zadania pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica* na kwotę 26,50 zł brutto. Termin realizacji do 23 maja 2022 r.

W dniu 26 sierpnia 2022 r. Zamawiający w związku z realizacją zadania inwestycyjnego pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy* zamówił materiał do oświetlenia od wykonawcy na kwotę 13 400, 00 zł brutto (10 894,31 zł netto). Termin realizacji do 2 września 2022 r.

W dniu 25 października 2022 r. Zamawiający zlecił wykonawcy -
(umowa nr DZ.272.66.2022.PK) do wykonania roboty, których przedmiotem jest „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”, zgodnie z kosztorysem ofertowym stanowiącym załącznik do umowy (§ 1 Umowy). Termin realizacji zadania – do 23 listopada 2022 r. (§ 2 Umowy). Wartość kosztorysowa robót wyniosła 125 031,15 zł brutto (101 651,34 zł netto).

W dniu 28 listopada 2022 r. Zamawiający zamówił od wykonawcy
1 szt. znaku drogowego typu D na zadanie pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy*, na kwotę 627,30 zł brutto (510,00 zł netto). Termin realizacji do 5 grudnia 2022 r.

W dniu 28 listopada 2022 r. Zamawiający, w związku z realizacją zadania inwestycyjnego pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy*, zlecił wykonawcy
dokonanie podłączenia oświetlenia. Termin realizacji do 15 grudnia 2022 r. Wartość ogółem: 5 793,30 zł brutto (4 710,00 zł netto).

Pismem z dnia 7 listopada 2022 r. wykonawca -
poinformował Zamawiającego, że zakres prac zawartych w umowie nr DZ.272.66.2022.PK z dnia 25 października 2022 r. budzi moje wątpliwości co do dużej różnicy poziomu działki do wysokości nawierzchni ul. Dworcowej sięgającej ok. 1 m. Dlatego, aby poprawnie korzystać z utwardzonego terenu nie wystarczy obniżenie krawężnika wzdłuż chodnika w ul. Dworcowej. Bardzo proszę o zwrócenie uwagi Pana Burmistrza na fakt dużej różnicy poziomów, co skutkuje koniecznością wybudowania zjazdu zmieniając jego spadek poprzeczny, jak również obudowanie przedmiotowego wjazdu murem oporowym. Sugestia ta jest podyktowana bezpieczeństwem osób korzystających z działki.

W dniu 10 listopada 2022 r. Zamawiający zlecił wykonawcy -
(umowa nr DZ.272.67.2022.PK) do wykonania roboty, których przedmiotem jest „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowa w m. Opalenica, zgodnie z kosztorysem ofertowym stanowiącym załącznik do umowy (§ 1 Umowy). Termin realizacji zadania – do 9 grudnia 2022 r. (§ 2 Umowy). Wartość kosztorysowa robót wyniosła 144 248,16 zł brutto (117 274,93 zł netto).

Uchwałą nr LXI/368/2022 Rady Miejskiej w Opalenicy z dnia 18 listopada 2022 r. w sprawie zmian w uchwale budżetowej Gminy Opalenica na rok 2022 (str. 16 Uchwały) wprowadzono m.in. następującą zmianę (nowe zadanie inwestycyjne): *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy* - 159 900,00 zł.

W dniu 25 listopada 2022 r. Zamawiający zlecił wykonawcy -
(umowa nr DZ.272.72.2022.PK) do wykonania roboty, których przedmiotem jest „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy”, zgodnie z kosztorysem ofertowym stanowiącym załącznik do umowy (§ 1 Umowy). Termin realizacji zadania – do 21 grudnia 2022 r. (§ 2 Umowy). Wartość kosztorysowa robót wyniosła 65 012,63 zł brutto (52 855,80 zł netto).

W dniu 28 listopada 2022 r. Zamawiający, w związku z realizacją zadania inwestycyjnego pn. *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy*, zlecił wykonawcy
wykonanie oświetlenia oraz monitoringu wizyjnego z dostępem do internetu, na kwotę 19 086,77 zł brutto (15 517,70 zł netto). Termin realizacji zadania inwestycyjnego do 15 grudnia 2022 r. W dniu 16 grudnia 2022 r. Zamawiający w związku z realizacją zadania inwestycyjnego pn. *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy*, zlecił wykonawcy,

wykonanie punktu rejestracji nagrań z kamer, na kwotę 4 432,85 zł brutto (3 603,94 zł netto). Termin realizacji do 29 grudnia 2022 r.

Daty sporządzenia kosztorysów ofertowych przez wykonawców:

dla zadań inwestycyjnych pn.: 1) *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy* przez wykonawców - w październiku 2022 r.; 2) *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowa w m. Opalenica* - w październiku 2022 r.; 3) *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy* - w listopadzie 2022 r.

Daty sporządzenia kosztorysów inwestorskich dla zadań inwestycyjnych pn.: 1) *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy* przez wykonawców - w dniu 8 kwietnia 2022 r.; 2) *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowa w m. Opalenica* - w dniu 8 listopada 2022 r.; 3) *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy* - w dniu 18 listopada 2022 r.

W wyjaśnieniach z dnia 17 kwietnia 2024 r. Zamawiający wskazał, co następuje.

W pierwszej kolejności wskazujemy, że w piśmie z dnia 03.04.2024 r. wskazano jakoby Zamawiający w 2022 r. przeprowadził kompleksową inwestycję polegającą na budowie parkingu przy ul. Dworcowej w Opalenicy obejmującą: utwardzenie działek nr 605/1, 605/2 i budowę nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej wraz z dokumentacją techniczną. Na przywołanej w piśmie stronie internetowej (<https://opalenica.pl/nowy-parking-na-kilkadziesiat-pojazdow/>) w znajdującej się tam adnotacji prasowej posłużono się określeniami mogącymi sugerować, iż Zamawiający zlecił realizację pojedynczej inwestycji obejmującej nowy parking. Niemniej należy w tym miejscu wyjaśnić, że w rzeczywistości na przestrzeni 2022 r. Zamawiający zrealizował trzy odrębne zadania inwestycyjne tj. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”, „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica”, „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy”.

Zamawiający nie zrealizował więc inwestycji obejmującej budowy parkingu – taki obiekt nie figuruje bowiem w wykazie nieruchomości gminnych.

Pragniemy również zwrócić uwagę na fakt, iż wnioskodawca powołał się na treść Uchwały Nr LXIII/385/2022 Rady Miejskiej w Opalenicy z dnia 7 grudnia 2022 r. w sprawie zmian w uchwale budżetowej Gminy Opalenica na rok 2022. Istotnie bowiem niniejsza Uchwała została wydana po udzieleniu wszystkich zamówień będących przedmiotem wyjaśnień. W konsekwencji jej treść nie pozwala w pełni ukazać istotnych dla sprawy okoliczności dotyczących chociażby braku występowania tożsamości czasowej pomiędzy poszczególnymi zamówieniami.

Odpowiadając zaś na sformułowane w piśmie z dnia 03.04.2024 r. pytanie „czy Zamawiający dokonał przedmiotowej inwestycji bez stosowania przepisów ustawy PZP” wskazujemy, że wartość każdego z zadań inwestycyjnych tj. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”, „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica” oraz „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” była mniejsza niż kwota 130 000 zł. Ponadto pomiędzy poszczególnymi zadaniami nie zachodziła tożsamość czasowa. W konsekwencji każde z wymienionych zadań inwestycyjnych zostało zrealizowane w oparciu o „Regulamin udzielania zamówień publicznych o wartości nieprzekraczającej 130.000 zł netto w Urzędzie Miejskim w Opalenicy” stanowiący załącznik do Zarządzenia Nr 2/2022/K Burmistrza Opalenicy z dnia 15 lutego 2022 r. (dalej: „Regulamin”).

Na sesji Rady Miejskiej do obowiązującej uchwały budżetowej Uchwałą Nr LIII/336/2022 Rady

Miejskiej w Opalenicy z dnia 28 kwietnia 2022 r. w sprawie zmian w uchwale budżetowej Gminy Opalenica na rok 2022 (dalej: „Uchwała Nr LIII/336/2022”) wprowadzono następujące zadania (str. 13 Uchwały Nr LIII/336/2022): 1) „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica wraz z dokumentacją techniczną” - 150 00,00 zł, 2) „Utwardzanie działki nr 605/1 w Opalenicy - 150 000,00 zł.

W tym miejscu należy wyjaśnić, że nazwa wymieniona w pkt 1 może sugerować, że niniejsze zadanie obejmuje zarówno roboty budowlane jak i usługi projektowe w formule „zaprojektuj i wybuduj”, niemniej w rzeczywistości obejmowało ono jedynie usługi polegające na wykonaniu dokumentacji technicznej. Dla ułatwienia pracy pracownikom Urzędu, w tym także służbom finansowym, które księgują na koncie 080 „Inwestycje w budowie” przyjmujemy od wielu lat zasadę, wedle której nazwę zadania wpisujemy ze zwrotem „... wraz z dokumentacją techniczną”. Zapis taki można zauważyć przy wielu zadaniach inwestycyjnych zapisanych do uchwały budżetowej. Przy wprowadzaniu zadań inwestycyjnych do uchwały budżetowej nie preferujemy nazwy „Dokumentacja techniczna na ...”, ponieważ znacznie utrudnia to pracę służbom finansowym Urzędu Miejskiego w Opalenicy, czy także powoływanej corocznie komisji inwentaryzacyjnej do spraw weryfikacji sald konta 080 „Inwestycje w budowie” pod kątem tego, czy wszystkie wydatki związane z daną inwestycją (w tym wydatki na usługi wykonania dokumentacji projektowej) zostały objęte dokumentem OT - Środek trwały oraz pod kątem połączenia dokumentacji z poszczególnymi wykonanymi inwestycjami. Z uwagi na delegowane zadania pracownikom oraz zmiany kadrowe uważamy, że taki sposób przyjmowania zadań do budżetu usprawnia kontrolę zarządczą i uszczelnia sposób rozliczenia wydatków związanych z inwestycjami. Innymi słowy zgodnie ze wskazaną wyżej metodologią przyjmujemy jedno konto 080 „Inwestycje w budowie” dla każdego zadania inwestycyjnego na każdym etapie zgłoszeń zamiaru budowy, opracowania dokumentacji, jej aktualizacji czy przystąpienia do budowy oraz pozostajemy przy jednej nazwie zadania. Jednocześnie należy nadmienić, że zaplanowanie w budżecie dokumentacji projektowej lub technicznej i jej wykonanie nie oznacza, że zadanie obejmujące roboty budowlane zostanie faktycznie w danym roku budżetowym zrealizowane. Istotnie bowiem w wielu przypadkach wykonana dokumentacja techniczna pozostaje w dyspozycji Zamawiającego przez pewien okres (nawet kilkuletni), natomiast Zamawiający korzysta z niej dopiero, gdy aktualizuje się możliwość pozyskania środków finansowych na realizację robót budowlanych np. poprzez uzyskanie dofinansowania ze środków zewnętrznych takich jak środki unijne lub dotacje. W omawianej sytuacji podobnie w momencie podjęcia Uchwały Nr LIII/336/2022 Zamawiający zamierzał jedynie zlecić usługi wykonania dokumentacji technicznej dla budowy nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica.

Innymi słowy w tym momencie Zamawiający nie planował realizacji robót budowlanych w niniejszym zakresie, bowiem możliwości finansowe pozwalały jedynie na realizację usług projektowych dla budowy nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica oraz robót budowlanych obejmujących utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy. Na marginesie warto wskazać, że Zamawiający w tamtym momencie rozważał zasadność realizacji w nieokreślonej przyszłości kompleksowej inwestycji na budowę całego parkingu (obiektu budowlanego, który składać miałyby się z wydzielonych do postoju i parkowania samochodów stanowisk postojowych, a także łączących je dojazdów). Wartość takiej inwestycji wahałaby się prawdopodobnie w kwocie 2-5 mln zł. Mając to na uwadze Zamawiający uznał, że zadanie polegające na budowie nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica stanowiłoby część składową kompleksowej inwestycji na budowę całego parkingu. Wtedy też wartość robót budowlanych budowy nowego zjazdu zostałaby włączona do wartości kompleksowej inwestycji na budowę całego parkingu.

W związku z powyższym dnia 06.05.2022 r. zlecono wykonanie dokumentacji projektowej oraz

wykonanie mapy zasadniczej w skali 1:500 dla zadania „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica”. Jednakże w toku konsultacji rynkowych ustalono, że dla niniejszego zadania inwestycyjnego istnieje możliwość wykonania skróconej dokumentacji technicznej, zamiast pełnej. Mając na uwadze zasadę racjonalnego gospodarowania środkami publicznymi, zasadę wydatkowania środków publicznych w sposób celowy, oszczędny oraz umożliwiający terminową realizację zadań, a także zasadę optymalnego doboru metod i środków w celu uzyskania najlepszych efektów z danych nakładów. Zamawiający udzielił zamówienia na wykonanie skróconej dokumentacji projektowej na kwotę 4 500,00 zł brutto (+26,50 zł brutto za wykonanie mapy zasadniczej), tym samym generując znaczne oszczędności w budżecie.

Następnie w końcowym okresie sierpnia 2022 r. Zamawiający zaczął realizację inwestycji na roboty budowlane pn. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”. W tym celu Zamawiający udzielił czterech zamówień na: 1) materiał do oświetlenia - wartość netto: 10 894,31 zł - zadanie zlecono dnia 26.08.2022 r., 2) roboty budowlane „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy” (ława pod oporniki, krawężniki betonowe, podbudowa z kruszywa łamanego o grubości po zagęszczeniu 25 cm i warstwa górna po zagęszczeniu 5 cm, humusowanie skarp z obsianiem) - wartość netto: 101 651,34 zł - umowę zawarto z wykonawcą dnia 25.10.2022 r., 3) 1 szt. znaku drogowego - wartość netto: 510,00 zł - zadanie zlecono dnia 28.11.2022 r., 4) dokonanie podłączenia oświetlenia - wartość netto: 4 710,00 zł - zadanie zlecono dnia 28.11.2022 r. razem netto pkt 1)-4): 117 765,65 zł.

W wyniku realizacji robót budowlanych na podstawie umowy z dnia 25.10.2022 r. dotyczących utwardzenia działki nr 605/1 w Opalenicy, Zamawiający dnia 07.11.2022 r. otrzymał pismo od wykonawcy robót budowlanych tj. spółki

W piśmie tym wykonawca wskazał na dużą różnicę poziomu działki do wysokości nawierzchni ul. Dworcowej sięgającą ok. 1 m. Dlatego też aby poprawnie korzystać z utwardzonego terenu nie wystarczyło obniżenie krawężnika wzdłuż chodnika ul. Dworcowej. Wykonawca wskazał również na konieczność wybudowania zjazdu zmieniając jego spadek poprzeczny, jak również obudowanie wjazdu murem oporowym. Z poczynionych na tym etapie ustaleń wynikało, że utworzone skarpy nie spełnią swojej roli jako wyjazd z działki i w okresie opadów deszczu, śniegu, roztopów, czy innych zjawisk pogodowych mogą powstać znaczne trudności z wyjazdem i wjazdem z utwardzonej działki. Kwestia dostosowania zjazdu podyktowana była koniecznością zachowania bezpieczeństwa osób korzystających z działki.

Mając na uwadze otrzymane od wykonawcy pismo, w wyniku zakończenia realizacji inwestycji na roboty budowlane pn. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy” realnie pojawiła się potrzeba udzielenia zamówienia na budowę nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica jeszcze w bieżącym roku, a nie w dalszej bliżej nieokreślonej przyszłości, tak jak to zakładał pierwotnie Zamawiający. Przy czym z uwagi na zaoszczędzone wcześniej środki finansowe Zamawiający mógł sfinansować niniejsze zamówienie.

W związku z powyższym Zamawiający dnia 10.11.2022 r. udzielił zamówienia o wartości 117 274,93 zł netto, którego przedmiotem była budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowa w m. Opalenica.

Na sesji Rady Miejskiej do obowiązującej uchwały budżetowej Uchwałą Nr LXI/368/2022 Rady Miejskiej w Opalenicy z dnia 18 listopada 2022 r. w sprawie zmian w uchwale budżetowej Gminy Opalenica na rok 2022 (dalej: „Uchwała Nr LXI/368/2022”) wprowadzono kolejne zmiany, polegające między innymi na zwiększeniu dochodów majątkowych ze sprzedaży działek w kwocie 1 025 900,00 zł (str. 3 Uchwały Nr LXI/368/2022). W związku ze zwiększeniem dochodów, dokonano również modyfikacji budżetu w ten sposób, iż wprowadzono środki na realizację nowego zadania inwestycyjnego pn. „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” - 159 900,00 zł. (str. 16

Uchwały Nr LXI/368/2022).

W związku z uzyskaniem środków finansowych na realizację nowej inwestycji na roboty budowlane pn. „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” (dotychczas nieplanowanej). W tym celu Zamawiający udzielił trzech zamówień na: 1) roboty budowlane „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” (podbudowa z kruszywa łamanego o grubości po zagęszczeniu 25 cm i warstwa górna po zagęszczeniu 5 cm, humusowanie skarp z obsianiem) - wartość netto: 52 855,80 zł - umowę zawarto z wykonawcą dnia 25.11.2022 r., 2) wykonanie oświetlenia oraz monitoringu wizyjnego z dostępem do Internetu - wartość netto: 15 517,70 zł - zadanie zlecono dnia 28.11.2022 r., 3) wykonanie punktu rejestracji nagrań z kamer - wartość netto: 3 603,94 zł - zadanie zlecono dnia 16.12.2022 r. razem netto pkt 1)-3): 71 977,44 zł.

W uzasadnieniu Zamawiający wskazał m.in., że kryteria uznawania zamówienia publicznego za całość niepodlegającą podziałowi w kontekście ustalenia wartości zamówienia ocenia się co do zasady ze względu na trzy tożsamości zamówienia: podmiotową, przedmiotową i czasową. Aby móc uznać, że w danym wypadku mowa jest o jednym zamówieniu, którego wartość podlega sumowaniu konieczne jest łączne zaistnienie wymienionych wyżej trzech tożsamości.

Zamawiający wskazał, że w kontekście opisanego stanu faktycznego kluczowym do oceny prawidłowości udzielania zamówień w oparciu o postanowienia Regulaminu jest brak istnienia tożsamości czasowej pomiędzy poszczególnymi zadaniami inwestycyjnymi. W treści publikacji UZP pt. „Szacowanie wartości i udzielanie zamówień, w tym zamówień objętych projektem współfinansowanym ze środków Unii Europejskiej” podano następująco: „Jeżeli potrzeba udzielenia określonego zamówienia ujawni się dopiero po udzieleniu innego zamówienia podobnego przedmiotowo i funkcjonalnie, to w tym przypadku nie mamy do czynienia z nieuprawnionym dzieleniem zamówienia z uwagi na fakt, iż brak jest tożsamości czasowej takich zamówień”.

Mając na uwadze powyższe należy zauważyć, że w momencie procedowania zamówień (w tym zawarcia w dniu 25.10.2022 r. umowy na kwotę 101 651,34 zł netto) w ramach zadania inwestycyjnego „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”, Zamawiający nie przewidywał jeszcze udzielania zamówień w ramach zadań inwestycyjnych obejmujących roboty budowlane: „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica” oraz „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy”.

Podobnie w momencie kiedy Zamawiający dnia 7 listopada 2022 r. powziął wiedzę o konieczności udzielenia zamówienia w ramach zadania inwestycyjnego na roboty budowlane „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica”, nie przewidywał jeszcze udzielania zamówień w ramach zadania inwestycyjnego obejmującego roboty budowlane: „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy”. Natomiast zamówienia dotyczące zadania inwestycyjnego Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy” zostały już wcześniej udzielone.

Z kolei w momencie gdy 18 listopada 2022 r. uchwalono Uchwałę Nr LXI/368/2022, w wyniku której ujawniła się potrzeba realizacji zadania inwestycyjnego „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy”, zamówienia dotyczące zadań inwestycyjnych: „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”, „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica” zostały już wcześniej udzielone.

Mając więc na uwadze powyższe nie można uznać, że pomiędzy którymkolwiek zadaniem inwestycyjnym zachodzi tożsamość czasowa, a w konsekwencji należy stwierdzić, że są to odrębne zamówienia, których wartość nie podlega sumowaniu. Ponadto jak wskazano we wcześniejszej części wyjaśnień, wartość każdego z zadań inwestycyjnych tj. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”,

„Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica” oraz „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” była mniejsza niż kwota 130 000 zł netto. Zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 1 PZP przepisy ustawy stosuje się do udzielania zamówień klasycznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest równa lub przekracza kwotę 130 000 złotych przez zamawiających publicznych. Biorąc pod uwagę fakt, że każde z zadań inwestycyjnych stanowiło odrębne zamówienie każde o wartości mniejszej niż 130 000 zł netto, Zamawiający był uprawniony udzielić zamówień na podstawie Regulaminu bez stosowania przepisów PZP.

Pismem z dnia 12 czerwca 2024 r. Prezes Urzędu zwrócił się do Zamawiającego z prośbą o: 1) wskazanie wartości szacunkowej zamówień, tj.: 1) Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy, 2) Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica i 3) Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy - daty i sposobu, w jaki została ustalona oraz przekazanie kopii dokumentów stanowiących podstawę ustalenia wartości szacunkowej ww. zamówień; 2) wskazanie dokładnych dat (dzień miesiąca, miesiąc i rok) sporządzenia kosztorysów ofertowych dla ww. zamówień; 3) wskazanie wartości szacunkowej zamówienia na opracowanie pełnej dokumentacji projektowej dla zadania: Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica wraz z dokumentacją techniczną – daty i sposobu, w jaki została ustalona oraz przekazanie kopii dokumentu stanowiącego podstawę jej ustalenia; 4) Zamawiający w wyjaśnieniach z dnia 17.04.2024 r. wskazał, że zadanie polegające na budowie nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica stanowiłoby część składową kompleksowej inwestycji na budowę całego parkingu, proszę o wyjaśnienie czy zadania pn. Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy i Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy stanowiłyby część składową kompleksowej inwestycji na budowę całego parkingu; 5) Zamawiający w wyjaśnieniach wskazał, iż w wyniku realizacji robót budowlanych na podstawie umowy z dnia 25.10.2022 r. dotyczących utwardzenia działki nr 605/1 w Opalenicy, Zamawiający dnia 07.11.2022 r. otrzymał pismo od wykonawcy robót budowlanych tj. spółki

W piśmie tym wykonawca wskazał na dużą różnicę poziomu działki do wysokości nawierzchni ul. Dworcowej sięgającą ok. 1 m. Z kolei Wykonawca w piśmie do Zamawiającego z dnia 07.11.2022 r. wskazał, że zakres prac zawartych w umowie nr DZ.272.66.2022.PK z dnia 25 października 2022 r. budzi moje wątpliwości co do dużej różnicy poziomu działki do wysokości nawierzchni ul. Dworcowej sięgającej ok. 1m. W związku z powyższym proszę o wyjaśnienie, czy różnica poziomu działki nr 605/1 do wysokości nawierzchni ul. Dworcowej sięgająca ok. 1 m, powstała w wyniku realizacji zadania: Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy czy też istniała przed rozpoczęciem realizacji tego zadania; jeśli różnica poziomu działki nr 605/1 do wysokości nawierzchni ul. Dworcowej sięgająca ok. 1 m, powstała w wyniku realizacji zadania: Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy, proszę o wyjaśnienie, czy w wyniku realizacji przedmiotowego zadania powstała także różnica poziomu terenu pomiędzy działkami nr 605/1 i 605/2 w Opalenicy, jeśli tak – proszę o wskazanie ile wynosiła różnica wysokości pomiędzy tymi działkami; 6) przekazanie kopii dokumentacji projektowej dla zadania pn. Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy oraz dla zadania pn. Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy; 7) przekazanie kopii planu postępowań o udzielenie zamówień na rok 2022 r. wraz z jego ew. aktualizacjami; 8) przekazanie kopii miejscowego planu zagospodarowania przestrzennego dla części m. Opalenica, którego dotyczy niniejsze postępowanie wyjaśniające, tj. rejonu ul. Dworcowej m. Opalenica, o ile dla tej części m. Opalenica plan został sporządzony.

Pismem z dnia 19 czerwca 2024 r. Zamawiający przekazał następujące wyjaśnienia:

I a) Wartości szacunkowe zamówienia, daty, sposób ustalenia wartości szacunkowej zamówienia

dla zamówień: „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”; Wartość szacunkowa zamówienia: 93 343,77 zł netto; Data ustalenia wartości szacunkowej zamówienia: 08 kwiecień 2022 r. Sposób ustalenia wartości szacunkowej zamówienia: na podstawie kosztorysu inwestorskiego. W załączeniu kopia dokumentu stanowiącego podstawę ustalenia wartości szacunkowej zamówienia.

b) „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica”, Wartość szacunkowa zamówienia: 109 347,67 zł netto, Data ustalenia wartości szacunkowej zamówienia: 08 listopad 2022 r., Sposób ustalenia wartości szacunkowej zamówienia: na podstawie kosztorysu inwestorskiego. W załączeniu kopia dokumentu stanowiącego podstawę ustalenia wartości szacunkowej zamówienia.

c) Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy”, Wartość szacunkowa zamówienia: 48 204,80 zł netto, Data ustalenia wartości szacunkowej zamówienia: 18 listopad 2022 r. Sposób ustalenia wartości szacunkowej zamówienia: na podstawie kosztorysu inwestorskiego. W załączeniu kopia dokumentu stanowiącego podstawę ustalenia wartości szacunkowej zamówienia.

II Daty sporządzenia kosztorysów ofertowych dla zamówień: a) „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”: październik 2022 r. (wykonawca nie oznaczył daty poprzez podanie dokładnego dnia), b) „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica”: październik 2022 r. (wykonawca nie oznaczył daty poprzez podanie dokładnego dnia), c) „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy”: listopad 2022 r. (wykonawca nie oznaczył daty poprzez podanie dokładnego dnia). Zamawiający zwraca uwagę, że nie ma wpływu na to jaki termin został wpisany w kosztorysie przez Wykonawcę.

III Wartość szacunkowa zamówienia, data, sposób ustalenia wartości szacunkowej zamówienia na opracowanie pełnej dokumentacji projektowej dla zadania „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej wraz z dokumentacją techniczną”. Wartość szacunkowa zamówienia: 107 500 zł netto. Data ustalenia wartości szacunkowej zamówienia: 07 kwietnia 2022 r. Sposób ustalenia wartości szacunkowej zamówienia: analiza cen rynkowych zgodnie z pr. 2 ust. 3 pkt 1 Regulaminu udzielania zamówień publicznych o wartości nieprzekraczającej 130 000 zł netto w Urzędzie Miejskim w Opalenicy. W załączeniu kopia dokumentu stanowiącego podstawę ustalenia wartości szacunkowej zamówienia.

IV Zamawiający wyjaśnia, że jeżeli realizowałby kompleksową inwestycję na budowę całego parkingu to obejmowałaby działkę nr 605/1. Natomiast to czy ta inwestycja obejmowałaby również działkę nr 605/2 uzależnione jest od tego jakimi środkami dysponowałby Zamawiający. Natomiast należy podkreślić, że w ramach kompleksowej inwestycji na budowę całego parkingu (niezależnie od tego czy obejmowałaby obie działki czy tylko jedną z nich) nie wykonywano by utwardzenia tych działek tłuczniem i ziemią jak to miało miejsce w ramach zamówienia pn. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”, „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy”. W ramach kompleksowej inwestycji na budowę całego parkingu technologia prac byłaby zupełnie inna i polegałaby na wykonaniu kanalizacji deszczowej lub przyłacza w sposób poprawnie odprowadzający gromadzenie się wód opadowych (z możliwą instalacją przepompowni) w celu odwodnienia zaniżonego terenu, podbudową dla kostki brukowej lub powierzchni asfaltowej w zależności od wybranej technologii, ułożeniem kostki brukowej lub wyłożeniem asfaltu, oznaczeniem miejsc parkingowych wraz z miejscami dla osób niepełnosprawnych, zielenią i małą architekturą (ławeczki, kosze na śmieci), oświetleniem oraz rozbudową istniejącej wiaty rowerowej.

Zatem, zadania pn. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”, „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” nie stanowiłyby części składowej kompleksowej inwestycji na budowę całego parkingu.

V Różnica poziomu działki nr 605/1 do wysokości nawierzchni ul. Dworcowej sięgająca ok 1 m powstała w trakcie prowadzonych robót dot. utwardzenia działki nr 605/1. Należy zwrócić uwagę, że działka nr 605/1 była bardzo zaniedbana tj. porośnięta bujną roślinnością w tym dziko rosnącymi drzewami, krzewami. Ponadto na działce tej zalegały śmieci m.in. plastikowe butelki, gruz, szmaty, stare meble. Co ważne, śmieci te zalegały pod bujną i dziką rosnącą roślinnością i nie były widoczne. Dopiero w trakcie realizacji robót okazało się, że usunięcie śmieci, roślinności spowoduje, że pomiędzy poziomem działki nr 605/1 a wysokością nawierzchni ul. Dworcowej wystąpi różnica sięgająca około 1 m. Z uwagi na fakt, że roboty w ramach realizacji zadania pn. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy” nie wymagały ani zgłoszenia ani uzyskania pozwolenia na budowę nie było konieczne pozyskiwanie mapy do celów projektowych, która ewentualnie pokazałaby rzędne terenu wraz z niweletą. Również podczas realizacji zamówienia pn. „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” teren działki nr 605/2 został oczyszczony z roślinności oraz śmieci. Podczas realizacji robót związanych z utwardzeniem działki nr 605/2 dołożono należytej staranności, aby po zakończeniu robót obie działki tj. nr 605/1 i nr 605/2 były na tym samym poziomie. Zamawiający nie jest obecnie w stanie stwierdzić ile wynosiła różnica wysokości pomiędzy działkami. Warte zaznaczenia jest również to, że zarówno działka nr 605/1, jak i nr 605/2 zostały nabyte przez Zamawiającego dopiero w roku 2022.

VI Dla zadania pn. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy” oraz zadania pn. „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” dokumentacja projektowa nie została przygotowana. Brak przygotowania dokumentacji dla wyżej wskazanych zadań wynikał z tego, że ustawa z dnia 7 lipca 1994 r. Prawo budowlane nie wymaga dla robót polegających na utwardzeniu powierzchni gruntu na działkach decyzji o pozwoleniu na budowę oraz zgłoszenia robót (art. 29 ust. 4 pkt 4 w zw. z art. 30 Prawa budowlanego).

VII W załączeniu przedkładamy kopie planu postępowań o udzielenie zamówień na rok 2022 wraz z jego aktualizacjami.

VIII Zamawiający wskazuje, że dla działek nr 605/1 oraz nr 605/2 w Opalenicy nie został sporządzony miejscowy plan zagospodarowania przestrzennego.

IX W załączeniu przedkładamy skróconą dokumentację projektową oraz mapę zasadniczą w skali 1:500 dla zadania Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica.

X Zamawiający pragnie jeszcze wskazać, że zanim udzielił zamówienia pn. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy”, zamówienia pn. „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej wraz z dokumentacją techniczną” oraz zamówienia pn. „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” uzyskał oferty od trzech wykonawców. Oferta wykonawcy z którym została zawarta umowa tj. _____ była ofertą najtańszą. Oznacza to, że spełniona została zasada racjonalnego gospodarowania środkami publicznymi, w tym wydatkowanie ich w sposób oszczędny. W załączeniu kosztorysy ofertowe złożone przez pozostałych wykonawców.

Pismem z dnia 27 sierpnia 2024 r. Prezes Urzędu zwrócił się do Zamawiającego z prośbą o: 1) wskazanie daty nabycia przez Gminę działek o nr 605/1 i 605/2 w Opalenicy oraz wyjaśnienie czy Gmina nabyła ww. działki w celu realizacji konkretnego zamierzenia inwestycyjnego, jeśli tak - proszę o jego wskazanie oraz załączenie kopii dokumentacji związanej z nabyciem ww. działek; 2) proszę o wyjaśnienie jaka okoliczność ujawniła potrzebę udzielenia zamówienia pn. Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy; 3) przekazanie kopii pism (np. zapytania ofertowe, zaproszenia do składania ofert) wraz z ew. załącznikami, przekazanych następującym wykonawcom: _____

w odniesieniu do ww. zamówień,
4) wyjaśnienie czy zamówienie pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica* zostało wykonane zgodnie z projektem budowlanym (skróconą dokumentacją zjazdu) opracowanym w maju 2022 r. dla tego zamówienia,
5) wyjaśnienie czy realizacja zamówienia pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica* obejmowała także budowę chodnika (drogi) dla pieszych na działkę nr 605/1 w Opalenicy z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica, jeśli tak - proszę o wskazanie, które pozycje w opracowanym w dniu 8 listopada 2022 r. kosztorysie inwestorskim dla tego zamówienia dotyczą wskazanej części przedmiotowego zamówienia.

Pismem z dnia 30 sierpnia 2024 r. Zamawiający przekazał żądane dokumenty oraz następujące wyjaśnienia:

I Data nabycia przez Gminę działek o nr 605/1 i 605/2 w Opalenicy.

Gmina nabyła działki o nr 605/1 i 605/2 w Opalenicy dnia 17 marca 2022 r. Działki zostały zakupione od właścicieli nieruchomości - Uzgodnienie dotyczące nabycia działek zostało zawarte dnia 4 marca 2022 r., co potwierdza załączony protokół uzgodnień. Przeniesienie własności działek na Gminę nastąpiło dnia 17 marca 2022 r., co potwierdza załączony akt notarialny. Na etapie zakupu działek Gmina nie miała na celu realizacji konkretnego zamierzenia inwestycyjnego, w szczególności nie planowała ich utwardzania, ani budowy parkingu tzw. punktu przesiadkowego.

II Okoliczność, która ujawniła potrzebę udzielenia zamówienia pn. Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy.

Potrzeba udzielenia zamówienia pn. Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy wynikała z faktu, że po tym jak udzielono zamówienia na utwardzenie działki 605/1 oraz budowę nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej mieszkańcy zaczęli zgłaszać do Gminy zadowolenie z faktu, że umożliwiające będzie im pozostawienie samochodów w okolicach dworca PKP i jednocześnie zgłaszali potrzebę zwiększenia terenu na którym można zaparkować samochód pytając o to czy możliwe będzie parkowanie również na działkach sąsiednich do działki 605/1. Tak więc, okolicznością która ujawniła potrzebę udzielenia zamówienia pn. Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy było duże zainteresowanie możliwością parkowania na działce nr 605/1 oraz zgłaszane zapotrzebowanie na większą liczbę miejsc postojowych. Ta okoliczność ujawniła się dopiero po udzieleniu zamówienia na utwardzenie działki nr 605/1 oraz budowę nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej. Opalenica nie jest dużą miejscowością. Zamieszkuje ją około 9.000 mieszkańców. Informacja o tym, że w okolicach dworca PKP zostanie zwiększona liczba miejsc (poprzez utwardzenie działki nr 605/1 oraz budowę nowego zjazdu) gdzie będzie można zaparkować samochód rozeszła się wśród mieszkańców nieformalnymi kanałami informacji. Kwestia możliwości parkowania w okolicach dworca PKP ma dla mieszkańców Opalenicy duże znaczenie, gdyż duża część korzysta z usług kolei, aby dojechać do pracy czy szkoły.

III Kopie pism przekazanych Wykonawcom.

Wykonawcy

zostali poinformowani telefonicznie lub ustnie o możliwości złożenia oferty przez pracownika Gminy. Regulamin udzielania zamówień publicznych o wartości nieprzekraczającej 130 000 zł (dalej jako Regulamin) załączony do wyjaśnień z dnia

17 kwietnia 2024 r. nie wymaga publikowania zapytania ofertowego na stronie Gminy czy przygotowania i przesłania zapytania ofertowego do wykonawców. Ponadto, regulamin nie wymaga sporządzania notatek służbowych na okoliczność poinformowania ustnie bądź telefonicznie o możliwości złożenia oferty. Zamawiający podkreśla, że wykonawca który realizował zamówienia tj. był wykonawcą ofertującym najkorzystniejszą cenę. Oznacza to, że spełniona została zasada racjonalnego gospodarowania środkami publicznymi, w tym wydatkowanie ich w sposób oszczędny, która jest jedną z zasad obowiązujących w Regulaminie.

IV Wyjaśnienie czy zamówienie pn. Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica zostało wykonane zgodnie z projektem budowlanym (skróconą dokumentacją zjazdu) opracowanym w maju 2022 r. dla tego zamówienia.

Zamówienie zostało wykonane zgodnie z projektem budowlanym (skróconą dokumentacją zjazdu). Projekt nie przedstawiał i nie uwzględnił różnic wysokościowych pomiędzy działką nr 605/1 a zjazdem, gdyż różnice te powstały, jak wskazano w treści wcześniejszych wyjaśnień dopiero w trakcie wykonywania prac na działce nr 605/1. Wykonawca dnia 7 listopada 2022 r. (załącznik do Pisma wyjaśniającego z dnia 17 kwietnia 2024 r.) zasugerował konieczność wybudowania zjazdu ze spadkiem poprzecznym i obudowania go murem oporowym.

V Wyjaśnienie czy realizacja zamówienia pn. Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica obejmowała także budowę chodnika (drogi) dla pieszych na działkę nr 605/1 w Opalenicy z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica.

Budowa nowego zjazdu nie obejmowała budowy chodnika. W związku z tym, w kosztorysie inwestorskim dla tego zamówienia nie znajduje się pozycja dotycząca budowy chodnika dla pieszych na działkę nr 605/1.

Pismem z dnia 11 września 2024 r. Prezes Urzędu zwrócił się do Zamawiającego o: 1) przekazanie informacji czy przedmiotowe zamówienia były przedmiotem wcześniej przeprowadzonej kontroli przez organ kontroli inny aniżeli Prezes Urzędu, a jeśli tak - proszę o przekazanie kopii dokumentów zawierających wyniki tej kontroli, w tym proszę o przekazanie kopii protokołu z przeprowadzonej przez Regionalną Izbę Obrachunkową w Poznaniu kompleksowej kontroli gospodarki finansowej Miasta i Gminy Opalenica za rok budżetowy 2022; 2) przekazanie kopii zarządzenia nr 43/2022/B Burmistrza Opalenicy z dnia 4 marca 2022 r. w sprawie nabycia nieruchomości położonych w Opalenicy, gmina Opalenica, w sprawie wyrażenia zgody na nabycie do zasobu gminnego nieruchomości położonych w Opalenicy, oznaczonych geodezyjnie jako działka nr 605/1 oraz działka nr 605/2; 3) przekazanie kopii zgłaszanych przez mieszkańców Gminy Opalenica potrzeb (np. wnioski) na większą liczbę miejsc postojowych; 4) przedstawienie kopii przedmiarów robót dla ww. zamówień (albo innego dokumentu przedstawiającego zakres niezbędnych do wykonania prac ze wskazaniem jednostek przedmiarowych, stanowiącego podstawę sporządzenia kosztorysów ofertowych na ww. zamówienia) oraz wskazanie dat ich przekazania przez Zamawiającego następującym wykonawcom:

5) wskazanie w ramach jakiego zadania inwestycyjnego została zrealizowana budowa chodnika (drogi) dla pieszych na działkę nr 605/1 (fotografie załączone do adnotacji prasowej *Nowy parking na kilkadziesiąt pojazdów* zamieszczonej na stronie internetowej Gminy Opalenica¹ przedstawiają chodnik (drogę) dla pieszych na działkę nr 605/1) oraz o przekazanie kopii dokumentacji zw. z jego realizacją,

¹ <https://opalenica.pl/nowy-parking-na-kilkadziesiat-pojazdow/>

w tym wskazanie wartości szacunkowej tego zamówienia, daty i sposobu, w jaki została ustalona oraz przekazanie kopii dokumentów stanowiących podstawę jej ustalenia.

Pismem z dnia 16 września 2024 r. Zamawiający przekazał część żądanych dokumentów oraz następujące wyjaśnienia:

I Protokół z przeprowadzonej przez Regionalną Izbę Obrachunkową w Poznaniu kompleksowej kontroli gospodarki finansowej Miasta i Gminy Opalenica za rok budżetowy 2022 oraz informacje czy przedmiotowe zamówienia były przedmiotem wcześniej przeprowadzonej kontroli.

Zgodnie z treścią wezwania, Zamawiający przesyła protokół z kontroli kompleksowej gospodarki finansowej Miasta i Gminy Opalenica za rok budżetowy 2022. Przedmiotowe zamówienia, o których mowa w treści wezwania tj. 1) Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy, 2) Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica i 3) Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy, nie były przedmiotem wcześniej przeprowadzonej kontroli przez inny organ kontroli.

II Zarządzenie nr 43/2022/B Burmistrza Opalenicy z dnia 4 marca 2022 r. w sprawie nabycia nieruchomości położonych w Opalenicy, gmina Opalenica, w sprawie wyrażenia zgody na nabycie do zasobu gminnego nieruchomości położonych w Opalenicy, oznaczonych geodezyjnie jako działka nr 605/1 oraz działka nr 605/2.

W załączeniu Zamawiający przesyła Zarządzenie Nr 43/2022/2B Burmistrza Opalenicy z dnia 4 marca 2022 r. w sprawie nabycia nieruchomości położonych w Opalenicy, gmina Opalenica.

III Zgłoszenia mieszkańców Gminy Opalenica potrzeb na większą liczbę miejsc postojowych.

Nawiązując do treści wyjaśnień z dnia 30.08.2024 r. Zamawiający wskazuje, że zgłaszanie potrzeb na większą ilość miejsc postojowych odbywało się w drodze nieformalnej np. w toku rozmów z urzędnikami w trakcie wizyt mieszkańców w urzędzie podczas załatwiania różnego rodzaju spraw. W związku z powyższym Zamawiający nie posiada sformalizowanej dokumentacji w tym zakresie.

IV Przedmiary robót dla zamówień (albo inne dokumenty przedstawiające zakres niezbędnych do wykonania prac ze wskazaniem jednostek przedmiarowych, stanowiące podstawę sporządzenia kosztorysów ofertowych) oraz daty ich przekazania przez Zamawiającego następującym wykonawcom:

oraz

V Informacja w ramach jakiego zadania inwestycyjnego została zrealizowana budowa chodnika (drogi) dla pieszych na działkę nr 605/1 oraz dokumentacja zw. z jego realizacją, w tym informacja na temat wartości szacunkowej tego zamówienia, daty i sposobu, w jaki została ustalona oraz dokumenty stanowiące podstawę jej ustalenia.

Na chwilę obecną Zamawiający nie jest w stanie przekazać wnioskowanych dokumentów. Aktualnie Zamawiający podejmuje szereg czynności umożliwiających przygotowanie kompletnych wyjaśnień. W związku z powyższym Zamawiający zwraca się z uprzejmą prośbą o przedłużenie czasu na złożenie wyjaśnień w przytoczonym wyżej zakresie. Zamawiający podejmowanymi działaniami zmierza do tego aby niezwłocznie uzupełnić niniejsze wyjaśnienia

W związku z powyższym Prezes Urzędu zważył co następuje.

Zgodnie z art. 2 ust. 1 pkt 1) ustawy Pzp przepisy ustawy stosuje się do udzielania zamówień

klasycznych oraz organizowania konkursów, których wartość jest równa lub przekracza kwotę 130 000 złotych, przez zamawiających publicznych.

Stosownie do treści art. 16 pkt 1) i 2) ustawy Pzp zamawiający przygotowuje i przeprowadza postępowanie o udzielenie zamówienia w sposób zapewniający zachowanie uczciwej konkurencji oraz równe traktowanie wykonawców oraz przejrzysty.

Podstawą ustalenia wartości zamówienia jest całkowite szacunkowe wynagrodzenie wykonawcy bez podatku od towarów i usług, ustalone z należytą starannością (art. 28 ustawy Pzp).

Zgodnie z art. 29 ust. 1 ustawy Pzp Zamawiający nie może, w celu uniknięcia stosowania przepisów ustawy, zaniżać wartości zamówienia lub konkursu, lub wybierać sposobu obliczania wartości zamówienia.

W myśl art. 29 ust. 2 ustawy Pzp, zamawiający nie może dzielić zamówienia na odrębne zamówienia, jeżeli prowadzi to do niestosowania przepisów ustawy, chyba że jest to uzasadnione obiektywnymi przyczynami.

Art. 17 ust. 2 ustawy Pzp stanowi, że zamówienia udziela się wykonawcy wybranemu zgodnie z przepisami ustawy. Zasada wyrażona ww. przepisie, przy uwzględnieniu zasady legalizmu działania zamawiającego, nakłada na zamawiającego obowiązek udzielenia zamówienia publicznego wykonawcy, który uczestniczył w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego oraz został wybrany zgodnie z przepisami ustawy Pzp.

Zgodnie art. 30 ust. 1 ustawy Pzp jeżeli zamawiający planuje udzielić zamówienia na roboty budowlane lub usługi w częściach, z których każda stanowi przedmiot odrębnego postępowania, lub dopuszcza możliwość składania ofert częściowych, wartością zamówienia jest łączna wartość poszczególnych części zamówienia.

Dla ustalenia czy w danym przypadku mamy do czynienia z jednym zamówieniem i obowiązkiem zastosowania art. 30 ust. 1 ustawy Pzp, czy też z odrębnymi zamówieniami konieczna jest analiza okoliczności konkretnego przypadku². W powyższym celu należy posługiwać się takimi kryteriami jak tożsamość przedmiotowa zamówienia, tożsamość podmiotowa zamówienia i tożsamość czasowa zamówienia. W przypadku, gdy możliwe jest stwierdzenie, że pomiędzy określonymi robotami budowlanymi, dostawami lub usługami zachodzą łącznie trzy ww. tożsamości, wówczas występuje obowiązek potraktowania ich jako części jednego zamówienia i uznania za wartość zamówienia łącznej wartości poszczególnych części.

Należy stwierdzić, iż orzecznictwo Europejskiego Trybunału Sprawiedliwości, dalej: „ETS” (obecnie Trybunału Sprawiedliwości Unii Europejskiej) oraz Krajowej Izby Odwoławczej (dalej: „KIO”) dotyczące interpretacji przepisów ustawy Pzp w zakresie szacowania wartości zamówienia, w ramach tzw. koncepcji trzech tożsamości dokonane na gruncie wcześniej obowiązującej ustawy Prawo zamówień publicznych pozostaje aktualne w obecnym stanie prawnym.

Przez tożsamość przedmiotową należy rozumieć przynależność robót budowlanych, dostaw lub usług do tego samego rodzaju oraz posiadania przez nie tego samego przeznaczenia. Jednocześnie należy wskazać, że kryterium podobieństwa przedmiotowego zamówienia

² tak uchwała KIO z dnia 27.08.2019 r., sygn. KIO/KD 53/19.

powinno prowadzić do wyodrębnienia nie tylko jednorodnych przedmiotowo zamówień, ale także zamówień, które mimo braku przedmiotowego podobieństwa tworzą funkcjonalną całość.

W przypadku zamówień na roboty budowlane analiza obowiązku dokonania łącznego szacowania wartości musi nastąpić z uwzględnieniem definicji obiektu budowlanego zawartej w art. 7 pkt 14 ustawy Pzp. Zgodnie ze wskazanym przepisem przez obiekt budowlany należy rozumieć wynik całości robót budowlanych w zakresie budownictwa lub inżynierii lądowej i wodnej, który może samoistnie spełniać funkcję gospodarczą lub techniczną. Ocena, czy w konkretnym postępowaniu zamawiający ma do czynienia z jednym obiektem budowlanym, powinna być dokonana w świetle gospodarczych i technicznych funkcji, które obiekt ten będzie spełniał. Stwierdzenie takiej okoliczności powoduje, że na potrzeby ustalenia obowiązku stosowania przepisów ustawy Pzp należy brać pod uwagę całość robót budowlanych, nawet jeżeli udzielane są w kilku postępowaniach lub w częściach. Innymi słowy, jeżeli planowane roboty budowlane składają się na jeden obiekt budowlany, wyznaczony wspólną funkcją gospodarczą i techniczną, zmierzające do realizacji jednego zamierzenia, wówczas zamawiający powinien dokonać łącznego szacowania, sumując wartość robót składających się na ww. zamówienie.

Powyższe stanowisko nawiązuje do treści wyroku ETS z dnia 5 października 2000 r. w sprawie C-16/98, Komisja Wspólnot Europejskich v. Republika Francuska, EU:C:2000:541, w którym podkreślona została przesłanka funkcjonalności technicznej i gospodarczej, jako podstawowa przesłanka do oceny, czy dane roboty budowlane mieszczą się w zakresie jednego zamierzenia inwestycyjnego, a tym samym są jednym zamówieniem (na jeden obiekt budowlany). Ww. wyroku Trybunał wskazał, że czas zamówienia oceniamy na chwilę wszczęcia procedury prowadzącej do udzielenia zamówienia publicznego. Jeśli więc na chwilę wszczynania procedury, jest możliwe ustalenie zakresu przedmiotu zamówienia, możliwego do wykonania przez jeden podmiot, co do zasady możemy mówić o jednym zamówieniu.

Zgodnie z wyjaśnieniami i przekazaną przez Zamawiającego dokumentacją w ramach zadań inwestycyjnych pn. 1) *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy*, Zamawiający zrealizował zamówienia na: materiał do oświetlenia (zlecenie z dnia 26 sierpnia 2022 r.), *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy* (umowa z dnia 25 października 2022 r.), 1 szt. znaku drogowego (zlecenie z dnia 28.11.2022 r.), podłączenie oświetlenia (zlecenie z dnia 28.11.2022 r.); 2) *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowa w m. Opalenica* (umowa z dnia 11 listopada 2022 r.); 3) *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy*, Zamawiający zrealizował zamówienia na: *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy* (umowa z dnia 25.11.2022 r.), wykonanie oświetlenia oraz monitoringu wizyjnego z dostępem do Internetu (zlecenie z dnia 28.11.2022 r.), wykonanie punktu rejestracji nagrań z kamer (zlecenie z dnia 16.12.2022 r.). W ramach przedmiotowego zamierzenia inwestycyjnego wykonano także chodnik dla pieszych wzdłuż zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowa w m. Opalenica, co obrazują fotografie załączone do adnotacji prasowej *Nowy parking na kilkadziesiąt pojazdów*, zamieszczonej na stronie internetowej Gminy Opalenica³.

Należy stwierdzić, że pomiędzy ww. zadaniami inwestycyjnymi zachodzi tożsamość przedmiotowa. Wskazane zamówienia stanowią funkcjonalną całość i służą temu samemu celowi⁴, tj. umożliwieniu korzystania z publicznego środka transportu po pozostawieniu pojazdu

³ <https://opalenica.pl/nowy-parking-na-kilkadziesiat-pojazdow/> zdjęcia: Nowy-parking-przy-PKP-3-scaled.jpg, Nowy-parking-przy-PKP-6-scaled.jpg

⁴ <https://opalenica.pl/nowy-parking-na-kilkadziesiat-pojazdow/>

na przedmiotowej nieruchomości. Zatem przeznaczenie niniejszych zamówień jest takie samo, a żadne z nich nie może samodzielnie spełniać ww. funkcji.

W wyniku utwardzenia powierzchni gruntu działek nr 605/1 i 605/2 w m. Opalenicy i połączenia z urządzeniami pomocniczymi jak oświetlenie, znak drogowy, monitoring wizyjny z dostępem do Internetu oraz wybudowaniu zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowa w m. Opalenica oraz chodnika dla pieszych, zostało zrealizowane zamierzenie inwestycyjne, które pełni ww. samodzielną funkcję. Zatem poszczególne roboty budowlane składające się na przedmiotowe zamówienie były jedynie etapami realizacji jednego ww. zamierzenia inwestycyjnego.

Z kolei, przez tożsamość podmiotową należy rozumieć możliwość wykonania zamówienia przez jednego wykonawcę. Dla ustalenia powyższego konieczne jest stwierdzenie, że na rynku funkcjonuje co najmniej jeden wykonawca, który mógłby zrealizować wszystkie roboty budowlane, usługi lub dostawy łącznie. Niewątpliwie w niniejszej sprawie jest to, że istniała możliwość realizacji zamówienia przez tego samego wykonawcę, świadczy o tym fakt zawarcia wszystkich trzech zamówień na roboty budowlane z tym samym wykonawcą, tj. firmą

Tożsamość czasowa, co do zasady, oznacza możliwość udzielenia lub realizacji zamówienia w tym samym czasie a także możliwość udzielenia zamówienia w przewidywalnej perspektywie czasowej wyznaczonej specyfiką danego zamówienia, np. w danym roku budżetowym.

Pierwszą przesłanką, pod kątem której weryfikuje się, czy kilka postępowań powinno być traktowanych jako jedno zamówienie jest zdefiniowanie zamówienia. Punktem odniesienia dla ustalenia istnienia tożsamości czasowej zamówień stanowi określona perspektywa czasowa, w ramach której wystąpi obiektywna możliwość zaplanowania (przewidzenia) ogólnego zakresu przedmiotowego robót budowlanych, dostaw lub usług przewidzianych do realizacji w ramach udzielanego zamówienia publicznego. Zamawiający powinien ustalić nie tylko znaną i pewną, ale także możliwą do przewidzenia (prawdopodobną) liczbę robót budowlanych, usług czy dostaw, które zamierza nabyć i określić ich łączną wartość⁵, niezależnie od tego, czy zamierza je nabyć jednorazowo w ramach jednego postępowania, czy też sukcesywnie w ramach odrębnych postępowań⁶. Zatem jeżeli zamawiający posiada lub powinien posiadać wiedzę o określonych postępowaniach i ich zakresie przedmiotowym, to takie postępowania powinny składać się na jedno zamówienie⁷. Zatem przesłanka tożsamości czasowej będzie spełniona, gdy zamawiający nie przewidział kolejnych zamówień, mimo że obiektywnie były one możliwe do przewidzenia.

Odnosząc powyższe rozważania do stanu faktycznego niniejszej sprawy należy stwierdzić, że Zamawiający obiektywnie był w stanie przewidzieć ogólny zakres przedmiotowy całego zamówienia udzielanego w znanej mu perspektywie czasowej, bowiem przedmiotowe zadania inwestycyjne udzielane jednemu wykonawcy w krótkim okresie czasu stanowią części tego samego zamierzenia inwestycyjnego.

W wyjaśnieniach z dnia 17 kwietnia 2024 r. Zamawiający wskazał, że *dnia 7 listopada 2022 r. powziął wiedzę o konieczności udzielenia zamówienia w ramach zadania inwestycyjnego na roboty*

⁵ red. M. Śledziwska, Proces udzielania zamówień publicznych po nowelizacji Prawa zamówień publicznych. Komentarz praktyczny z orzecnictwem, 2017, wyd. 1.

⁶ uchwała KIO z dnia 2 kwietnia 2019 r., sygn. KIO/KD 22/19.

⁷ Prawo zamówień publicznych. Komentarz pod redakcją Huberta Nowaka, Mateusza Winiarza. Wydanie II, Warszawa 2023, str. 205.

budowlane „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica”. W tym bowiem dniu Wykonawca przekazał Zamawiającemu pismo, w którym wskazał, że zakres prac zawartych w umowie nr DZ.272.66.2022.PK z dnia 25 października 2022 r. budzi moje wątpliwości co do dużej różnicy poziomu działki do wysokości nawierzchni ul. Dworcowej sięgającej ok. 1 m. Z kolei w wyjaśnieniach z dnia 19 czerwca 2024 r. Zamawiający wskazał, że na działce tej [nr 605/1] zalegały śmieci m.in. plastikowe butelki, gruz, szmaty, stare meble. Co ważne, śmieci te zleżały pod bujną i dziką rosnącą roślinnością i nie były widoczne; Również podczas realizacji zamówienia pn. „Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy” teren działki nr 605/2 został oczyszczony z roślinności oraz śmieci. Zamawiający wskazał także ww. wyjaśnieniach, iż dopiero w trakcie realizacji robót okazało się, że usunięcie śmieci, roślinności spowoduje, że pomiędzy poziomem działki nr 605/1 a wysokością nawierzchni ul. Dworcowej wystąpi różnica sięgająca około 1 m.

Należy stwierdzić, że powyższa okoliczność, tj. bujna i dziko rosnąca roślinność na nieruchomości oznaczonej geodezyjnie jako działka nr 605/1 i 605/2 oraz zalegające na niej śmieci, powinna skłonić Zamawiającego do podwyższonej ostrożności i wykonania geodezyjnych pomiarów sytuacyjnych i wysokościowych przedmiotowej nieruchomości, co pozwoliłoby na określenie w jakiej pozycji w stosunku do drogi znajduje się przedmiotowa nieruchomość i jak prawidłowo zaplanować roboty budowlane. Ponadto do powyższego powinna przekonać Zamawiającego widoczna na fotografiach załączonych do adnotacji prasowej *Nowy parking na kilkadziesiąt pojazdów* zamieszczonej na stronie internetowej Gminy Opalenica⁸ różnica wysokości pomiędzy nawierzchnią nieruchomości sąsiadujących z przedmiotową nieruchomością a nawierzchnią drogi gminnej. Ww. fotografie obrazują, że droga gminna jest położona wyżej od nawierzchni nieruchomości sąsiadujących z przedmiotową nieruchomością, co Zamawiający mógł bez trudu dostrzec po oględzinach przedmiotowej nieruchomości i jej najbliższych okolic. Wprawdzie w wyjaśnieniach z dnia 19 czerwca 2024 r. Zamawiający wskazał, że roboty w ramach realizacji zadania pn. „Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy” nie wymagały ani zgłoszenia ani uzyskania pozwolenia na budowę nie było konieczne pozyskiwanie mapy do celów projektowych, która ewentualnie pokazałaby rzędne terenu wraz z niweletą, jednak powyżej wskazane okoliczności powinny Zamawiającego skłonić do pozyskania mapy, która pokazałaby rzędne przedmiotowego terenu wraz z niweletą.

Wobec powyższego nie można zgodzić się z wyrażoną w wyjaśnieniach argumentacją Zamawiającego, mającą świadczyć o braku tożsamości czasowej udzielonego w dniu 11 listopada 2022 r. zamówienia pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica* z udzielonym wcześniej, tj. w dniu 25 października 2022 r. zamówieniem pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy*. Wskazana w wyjaśnieniach okoliczność, że po usunięciu z działki nr 605/1 śmieci i roślinności pomiędzy poziomem działki nr 605/1 a wysokością nawierzchni ul. Dworcowej wystąpi różnica sięgająca około 1 m, przy dochowaniu przez Zamawiającego należytej staranności przy ustalaniu zakresu przedmiotowego zamówienia była obiektywnie możliwa do przewidzenia z uwagi na wyżej przedstawione okoliczności.

Ponadto z dokumentacji przekazanej przez Zamawiającego do Urzędu, wynika, że kosztorysy ofertowe dla zadania inwestycyjnego pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica*, zostały sporządzone przez wykonawców:

oraz

⁸ <https://opalenica.pl/nowy-parking-na-kilkadziesiat-pojazdow/> zdjęcia: *Nowy-parking-przy-PKP-3-scaled.jpg*, *Nowy-parking-przy-PKP-6-scaled.jpg*

już w październiku 2022 r. W tym samym czasie ww. Wykonawcy sporządzili kosztorysy ofertowe dla zadania inwestycyjnego pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy*. Wobec powyższego za niewiarygodne należy uznać twierdzenia Zamawiającego, jakoby dopiero w dniu 7 listopada 2022 r., w związku z pismem wykonawcy -

zadania inwestycyjnego pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy*, powziął wiedzę o konieczności udzielenia zamówienia w ramach zadania inwestycyjnego na roboty budowlane „Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica”.

W wyjaśnieniach z dnia 17 kwietnia 2024 r. w odniesieniu do zamówienia pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica*, Zamawiający argumentował, że w momencie podjęcia Uchwały Nr LIII/336/2022 [w dniu 28 kwietnia 2022 r.] (...) nie planował realizacji robót budowlanych w niniejszym zakresie, bowiem możliwości finansowe pozwalały jedynie na realizację usług projektowych dla budowy nowego zjazdu publicznego z drogi gminnej nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica oraz robót budowlanych obejmujących utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy. Natomiast w odniesieniu do zamówienia pn. *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy*, Zamawiający wskazał, że: w związku ze zwiększeniem dochodów, dokonano również modyfikacji budżetu w ten sposób, iż wprowadzono środki na realizację nowego zadania inwestycyjnego pn. „*Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy*” - 159 900,00 zł. (str. 16 Uchwały Nr LXI/368/2022 [z dnia 18 listopada 2022 r.]). W związku z uzyskaniem środków finansowych na realizację nowej inwestycji na roboty budowlane pn. „*Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy*” (dotychczas nieplanowanej). Z kolei w momencie gdy 18 listopada 2022 r. uchwalono Uchwałę Nr LXI/368/2022, w wyniku której ujawniła się potrzeba realizacji inwestycji zadania inwestycyjnego „*Utwardzanie działki nr 605/2 w Opalenicy*” (...).

Odnosząc się do powyższych wyjaśnień Zamawiającego, należy podkreślić, że zarzut zaniechania łącznego szacowania wartości przedmiotowych zamówień, a w rezultacie podział zamówienia na części prowadzący do niestosowania przepisów ustawy Pzp, nie jest powiązany z faktem posiadania przez zamawiającego środków finansowych na realizację zamówienia. Okoliczność ta nie stanowi przesłanki oceny tożsamości lub odrębności zamówień. Do zaplanowania liczby zamówień podobnych przedmiotowo i funkcjonalnie, które zamawiający zamierza nabyć i następnie ustalić wartość tych zamówień, nie jest konieczne posiadanie przez zamawiającego środków finansowych.

Jednocześnie należy wskazać, że przepis art. 29 ust. 2 ustawy Pzp nie zakazuje podziału zamówienia, jeśli podział nie prowadzi do niestosowania przez zamawiającego ustawy Pzp i jest uzasadniony obiektywnymi przyczynami m.in. w sytuacji gdy realizacja zamówienia przekracza możliwości finansowe zamawiającego. W przypadku braku środków finansowych na całość inwestycji w danym roku budżetowym zamawiający może dokonać podziału zamówienia na roboty budowlane zgodnie z art. 30 ust. 1 ustawy Pzp, a po otrzymaniu środków finansowych dokonać zamówienia pozostałej części, mając na uwadze, że wartość takich zamówień musi być ustalona łącznie.

Na powyższe zwróciła uwagę Krajowa Izba Odwoławcza w uchwale z dnia 7 listopada 2017 r.⁹, w której stwierdziła że argument braku środków na realizację określonego zadania w całości nie może być podstawą do odstąpienia od nakazanego przez ZamPublU sposobu dokonywania szacowania wartości przedmiotu zamówienia. Zamawiający ma prawo podzielić przedmiot zamówienia na części - zarówno w ramach jednego jak i większej ilości postępowań,

⁹ uchwała KIO z dnia 7 listopada 2017 r., sygn. akt KIO/KD 61/17.

ale nie może powoływać się na brak środków jako usprawiedliwienie dokonania podziału przedmiotu zamówienia w sposób skutkujący obejściem ustawy.

Odnosząc się do wyrażonej w wyjaśnieniach argumentacji Zamawiającego odnośnie braku tożsamości czasowej zamówienia pn. *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy* z udzielonymi wcześniej zamówieniami pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy* oraz pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica* należy stwierdzić, że jest ona niespójna. Po pierwsze w wyjaśnieniach z dnia 17 kwietnia 2024 r. Zamawiający wskazał, że potrzeba realizacji zadania inwestycyjnego pn. *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy* ujawniła się w wyniku uchwalonej w dniu 18 listopada 2022 r. Uchwały Nr LXI/368/2022, w związku z uzyskaniem środków finansowych na jej realizację. Z kolei w wyjaśnieniach z dnia 30 sierpnia 2024 r. Zamawiający wskazał, że *okolicznością która ujawniła potrzebę udzielenia zamówienia pn. Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy było duże zainteresowanie możliwością parkowania na działce nr 605/1 oraz zgłaszane zapotrzebowanie na większą liczbę miejsc postojowych.*

Ponadto należy wskazać, że wszystkie trzy zamówienia zostały udzielone w bliskiej odległości czasowej, tj. od października do listopada 2022 r. I tak w dniu 25 października 2022 r. udzielono zamówienia pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy*, w dniu 10 listopada 2022 r. udzielono zamówienia pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica* a w dniu 25 listopada 2022 r. udzielono zamówienia pn. *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy*. Również czas realizacji tych zamówień był przybliżony, tj. od listopada do grudnia 2022 r.: termin realizacji zamówienia pn. *Utwardzenie działki nr 605/1 w Opalenicy* określono na dzień 23 listopada 2022 r., termin realizacji zamówienia pn. *Budowa nowego zjazdu publicznego z drogi nr 380061P ul. Dworcowej w m. Opalenica* określono na dzień 9 grudnia 2022 r., a termin realizacji zamówienia pn. *Utwardzenie działki nr 605/2 w Opalenicy* określono na dzień 21 grudnia 2022 r.

Nie ma przy tym znaczenia podnoszona przez Zamawiającego okoliczność, że wartość każdego z zadań inwestycyjnych była mniejsza niż kwota 130 000 zł netto, bowiem Zamawiającemu zarzucono zaniechanie łącznego szacowania wartości poszczególnych zamówień.

Mając na uwadze przedstawione powyżej okoliczności faktyczne i prawne niniejszej sprawy należy stwierdzić, że w kontrolowanym przypadku zachodzi tożsamość przedmiotowa, tożsamość czasowa oraz możliwość należytego wykonania udzielonych zamówień przez jednego wykonawcę, co nakazuje uznać, że mamy do czynienia z jednym zamówieniem. W konsekwencji powyższego, Zamawiający powinien wszystkie trzy zamówienia szacować łącznie, a następnie przeprowadzić jedno postępowanie na wszystkie części lub oddzielne postępowania dla każdej z ww. części, zgodnie z przepisami ustawy Pzp, gdyż łączna wartość tych zamówień przekroczyła 130 000 zł.

Reasumując uznać należy, iż poprzez podział zamówienia na odrębne zamówienia w celu uniknięcia łącznego szacowania ich wartości i niestosowania przepisów ustawy Pzp do ich udzielenia, zamawiający naruszył art. 29 ust. 1 i 2 oraz art. 30 ust. 1 ustawy, a w konsekwencji, poprzez zaniechanie przygotowania i przeprowadzenia postępowania w sposób zapewniający zachowanie zasad: uczciwej konkurencji, równego traktowania wykonawców i przejrzystości, a także zasady legalizmu, która wyklucza udzielenie zamówienia publicznego wykonawcy, który nie został wybrany zgodnie z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych, zamawiający naruszył art. 16 pkt 1 i 2 oraz art. 17 ust. 2 ustawy Pzp.

Powyższe naruszenie miało wpływ na wynik postępowania, bowiem Zamawiający udzielił zamówienia wykonawcy, który nie został wybrany zgodnie z przepisami ustawy Pzp.

Ponadto informuję, że zgodnie z art. 610 ust. 1 ustawy Pzp od wyniku kontroli doraźnej zamawiającemu przysługuje prawo wniesienia do Prezesa Urzędu umotywowanych zastrzeżeń w terminie 7 dni od dnia doręczenia informacji o wyniku kontroli doraźnej.

Prezes Urzędu Zamówień Publicznych przeprowadza kontrolę w zakresie zgodności z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych działań lub zaniechań zamawiającego. Kontrola prowadzona jest niezależnie od kontroli innych instytucji i organów, prowadzonych w oparciu o obowiązujące przepisy prawa.