



**INFRASTRUKTURA
I ŚRODOWISKO**
NARODOWA STRATEGIA SPÓJNOŚCI

CMK - OK

UNIA EUROPEJSKA
FUNDUSZ SPÓJNOŚCI
EUROPEJSKI FUNDUSZ
ROZWOJU REGIONALNEGO



NFOSiGW-DG.548.8.2015.MW

NFOSiGW-15-21576



Warszawa, 2015-12-01



Pan
Roland Marciniak
Burmistrz
GMINA MIEJSKA ŚWIERADÓW-
ZDRÓJ
11-GO LISTOPADA 35
59-850 ŚWIERADÓW ZDRÓJ

Dotyczy: kontroli ex-post Aneksu nr 2 z dnia 20.08.2015 r. do Umowy nr OR.ZP1.272-44/14 z dnia 15.01.2015 r. realizowanej w ramach Projektu POIS.09.03.00-00-171/13 pn. „Plan gospodarki niskoemisyjnej dla Miasta Świeradów-Zdrój”

Szanowny Panie Burmistrzu,

w oparciu o „Wytyczne w zakresie kontroli realizacji Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2007-2013”, przekazuję Panu egzemplarz opinii z kontroli, dotyczącej ww. aneksu.

Jednocześnie informuję, że kierownikowi jednostki kontrolowanej lub osobie przez niego upoważnionej, przysługuje prawo zgłoszenia w terminie 7 dni od dnia doręczenia opinii z kontroli, zastrzeżeń do jej treści.

Z poważaniem,

Departament Kontroli i Prowadzenia
Zastępca Dyrektora
Rafał Konarski

Do wiadomości: Pani Urszula Zajac – Dyrektor DG NFOŚiGW



Narodowy Fundusz
Ochrony Środowiska
i Gospodarki Wodnej

www.nfosigw.gov.pl

KANCELARIA OGÓLNA
Urząd Miasta Świdowa-3b0j

Wpł.	07-12-2012
------	------------

100% zmniejszenie
10000



Opinia z kontroli ex-post Aneksu nr 2 z dnia 20.08.2015 r. do Umowy nr OR.ZP1.272-44/14 z dnia 15.01.2015 r. realizowanej w ramach Projektu POIS.09.03.00-00-171/13 pn. „Plan gospodarki niskoemisyjnej dla Miasta Świeradów-Zdrój”

I. Podstawowe informacje:

Jednostka kontrolująca:	Departament Kontroli Przedsięwzięć NFOŚiGW
Nazwa i adres beneficjenta:	Gmina Miejska Świeradów-Zdrój ul. 11 Listopada 35 59-850 Świeradów- Zdrój
Nazwa projektu:	Plan gospodarki niskoemisyjnej dla Miasta Świeradów-Zdrój
Nazwa zadania:	Opracowanie planu gospodarki niskoemisyjnej dla Miasta Świeradów-Zdrój wraz ze stworzeniem bazy danych, przeprowadzeniem szkoleń dla pracowników, informacją i promocją dot. dofinansowania POIiŚ w stworzeniu PGN, upublicznianiem informacji o opracowaniu planów oraz przeprowadzeniem strategicznej oceny oddziaływania na środowisko
Rodzaj zamówienia:	Usługi
Tryb postępowania:	Przetarg nieograniczony na podstawie ustawy Prawo zamówień publicznych
Wartość zamówienia w PLN:	42 066,00 PLN brutto – wartość umowy
Data wszczęcia postępowania:	18.12.2014 r.
Data zawarcia aneksu:	20.08.2015 r.
Zakres zmian/opis zmian:	Zmniejszenie zakresu przedmiotowego umowy wraz z obniżeniem wynagrodzenia Wykonawcy – zmiana istotna
Podstawa prawna przeprowadzenia kontroli:	Wytyczne w zakresie kontroli realizacji Programu Operacyjnego Infrastruktura i Środowisko 2007-2013

II. Zweryfikowane dokumenty:

1. Aneks nr 2 z dnia 20.08.2015 r.
2. Umowa nr OR.ZP1.272-44/14 z dnia 15.01.2015 r.
3. SIWZ



III. Ustalenia:

A. Uzasadnienie dla spełnienia przesłanek z art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych:

Aneks nr 2 do umowy nr OR.ZP1.272-44/14 na opracowanie planu gospodarki niskoemisyjnej został zmieniony zakres przedmiotowy umowy poprzez rezygnację z wykonania prognozy oddziaływania na środowisko przewidzianej w § 1 ust. 2 pkt 2.5 umowy. Zmiana zakresu umowy nastąpiła w związku z uzyskaniem opinii od Regionalnej Dyrekcji Ochrony Środowiska we Wrocławiu oraz od Państwowego Powiatowego Inspektora Sanitarnego w Lubaniu, iż w związku z realizowanym przedsięwzięciem nie jest wymagane przeprowadzenie strategicznej oceny oddziaływania na środowisko. Powyższe opinie zostały uzyskane w trakcie realizacji umowy, a strony umowy nie miały wiedzy w powyższej sprawie na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. W konsekwencji nastąpiło odpowiednie obniżenie wynagrodzenia Wykonawcy. W § 3 ust. 2 pkt 3) umowy nr OR.ZP1.272-44/14, wykonanie prognozy oddziaływania na środowisko zostało wycenione na 18% wartości wynagrodzenia ryczałtowego brutto. Wynagrodzenia Wykonawcy pomniejszone o 18% wynagrodzenia ryczałtowego brutto stanowi kwotę 34.494,12 zł.

Przesłanki dopuszczalności zmiany umowy w sprawie zamówienia publicznego zostały określone w art. 144 ust. 1 ustawy Prawo zamówień publicznych (Pzp). Stosownie do uregulowań tego przepisu zakazuje się istotnych zmian postanowień zawartej umowy w stosunku do treści oferty, na podstawie której dokonano wyboru wykonawcy, chyba że zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w specyfikacji istotnych warunków zamówienia (SIWZ) oraz określił warunki takiej zmiany. Tym samym ustawodawca przyjął w odniesieniu do umów w sprawach zamówień publicznych jako zasadę trwałość stosunku umownego nawiązanego w wyniku rozstrzygnięcia postępowania o udzielenie zamówienia publicznego. Powyższe stanowi ograniczenie obowiązującej w odniesieniu do umów cywilnoprawnych zasady swobody umów, wyrażonej w art. 353¹ kodeksu cywilnego (k.c.). W świetle przywołanego przepisu (art. 144 ust. 1 Pzp) zmiana umowy w sprawie zamówienia publicznego jest dopuszczalna w dwóch przypadkach. Po pierwsze, gdy zmiany umowy mają charakter nieistotny w stosunku do treści oferty (*argumentum a contrario*). Po drugie, gdy zamawiający przewidział możliwość dokonania takiej zmiany w ogłoszeniu o zamówieniu lub w SIWZ oraz określił warunki takiej zmiany.

Kryterium „istotności zmian”, którym posługuje się art. 144 ust. 1 ustawy Pzp, oznacza konieczność zbadania i porównania treści stosunku prawnego (umowy) uwzględniającego proponowane zmiany w stosunku do treści oferty wykonawcy. Jeżeli zatem wprowadzenie proponowanych zmian do umowy spowoduje, iż zobowiązanie wykonawcy będzie odbiegać istotnie od zobowiązania zawartego w ofercie to wówczas należy uznać, iż takie zmiany są objęte zakazem wynikającym z art. 144 ust. 1 ustawy Pzp. Odnosząc się z kolei do kwestii istotności wprowadzonej zmiany, należy stwierdzić, że w żadnym razie nie jest możliwe wprowadzenie warunków, które gdyby zostały ujęte w ramach pierwotnej procedury udzielania zamówienia, umożliwiłyby dopuszczenie innych oferentów niż ci, którzy pierwotnie uczestniczyli w postępowaniu lub wybranie innego wykonawcy dla przedmiotowego zadania.

Zamawiający przewidział możliwość dokonania zmiany zakresu przedmiotowego umowy w § 14 ust. 2 pkt g) umowy:

„g) z powodu wystąpienia okoliczności pomniejszenia zakresu prac określonych niniejszą umową Zamawiający zastrzega sobie możliwość zmniejszenia wynagrodzenia wykonawcy, zostanie to rozliczone jako różnica pomiędzy ceną ofertową a rzeczywistym zakresem wykonanych prac”.

Zamawiający potwierdził wystąpienie powyższych okoliczności, niezależnych od Wykonawcy. W przypadku realizacji przedmiotu umowy przez innego Wykonawcę napotkałby on na te same trudności i podobnie jak wybrany Wykonawca, byłby zmuszony je wypełnić, a tryb postępowania Zamawiającego byłby identyczny. Zmiana umowy polegająca na zmniejszeniu zakresu świadczenia Wykonawcy w stosunku do zobowiązania zawartego w ofercie, bez stosownego zmniejszenia ceny, stanowiłaby naruszenie art. 144 ust. 1 Pzp. Zamawiający przewidział możliwość dokonania zmiany zakresu przedmiotowego umowy wraz ze zmniejszeniem wynagrodzenia Wykonawcy w specyfikacji istotnych warunków zamówienia. Ponadto dokonał zmniejszenia wynagrodzenia zgodnie z wyceną poszczególnych elementów umowy określoną § 3 ust. 2 umowy. Mając na uwadze powyższe, Departament Kontroli Przedsięwzięć Narodowego Funduszu Ochrony Środowiska i Gospodarki Wodnej **nie zgłasza zastrzeżeń ani uwag**, co do zgodności Aneksu nr 2 do umowy nr OR.ZP1.272-44/14 z przepisami art. 144 ust. 1 ustawy z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2013 r. poz. 907 ze zm.).

B. Zgodność zakresu aneksu z zakresem przedsięwzięcia określonym we wniosku o dofinansowanie lub decyzji o dofinansowaniu oraz umowie o dofinansowanie projektu.

Aneks nr 2 do umowy nr OR.ZP1.272-44/14 jest zgodny z zakresem przedsięwzięcia określonym w umowie o dofinansowanie projektu.

Przekazując niniejsze informuję, że Beneficjent w terminie 7 dni od otrzymania powyższej opinii może zgłosić do NFOŚiGW uzasadnione zastrzeżenia do jej treści.

Sporządził:

Lp.	Imię i nazwisko	Data	Podpis
1.	Marta Woźniak	01.12.2015r.	Departament Kontroli Przedsięwzięć Pierwszy Specjalista <i>Marta Woźniak</i>

Akceptował:

Lp.	Imię i nazwisko	Data	Podpis
2.	Rafał Konarski	01.12.2015r.	Departament Kontroli Przedsięwzięć Zastępca Dyrektora <i>Rafał Konarski</i>