



**Informacja o wyniku kontroli postępowania o udzielenie zamówienia publicznego**

<b>Nazwa Beneficjenta</b>	Regionalne Centrum Krwiodawstwa i Krwiolecznictwa w Gdańsku ul. Józefa Hoene-Wrońskiego 4, 80-210 Gdańsk
<b>Nr/Tytuł projektu</b>	POIS.11.03.00-00-0160/22 „Poprawa funkcjonowania jednostki publicznej służby krwi poprzez unowocześnienie infrastruktury budowlanej i doposażenie w sprzęt”
<b>Rodzaj kontroli</b>	Kontrola doraźna procedury wprowadzania zmian w umowach.
<b>Termin kontroli</b>	Data rozpoczęcia kontroli: 9 marca 2023 r. Data zakończenia kontroli: 31 marca 2023 r.
<b>Nazwy skontrolowanych postępowań o udzielenie zamówienia publicznego</b>	Budowa oddziału terenowego w Kościerzynie i w Kartuzach w trybie zaprojektuj i wybuduj – drugie postępowanie nr ogłoszenia o zamówieniu 2022/BZP 00111111 z dnia 06.04.2022 r.
<b>Główne ustalenia z przeprowadzonej kontroli</b>	Stwierdzone uchybienia/nieprawidłowości: a) Przekazane oświadczenia zarówno z art. 56 ust. 5 jak i z art. 56 ust. 6 ustawy Pzp, przekazane wraz z dokumentacją postępowania zostały złożone w dniu 21.04.2022 r., tj. w dniu upływu terminu składania i otwarcia ofert. Tymczasem jak wynika z art. 56 ust. 6 ustawy Pzp, oświadczenia o których mowa w art. 56 ust. 3 ustawy Pzp powinny być złożone przed rozpoczęciem wykonywania czynności związanych z przeprowadzeniem postępowania nie zaś dopiero w momencie składania ofert. W doktrynie podkreśla się, iż oświadczenie o którym mowa w art. 56 ust. 6 ustawy Pzp, składa się na piśmie przed dokonaniem pierwszej czynności w toku postępowania (dotyczy to przygotowania i przeprowadzenia postępowania) – P. Granecki, I. Granecka w Prawo zamówień publicznych, Komentarz, wydawnictwo C.H.BECK, Warszawa 2021, s. 213. Podobne stanowisko prezentuje UZP w Komentarzu pod redakcją Huberta Nowaka i Mateusza Winiarza (UZP, Warszawa 2021, s. 239) gdzie wskazuje się, że zgodnie z art. 56 ust. 6 Pzp obowiązek złożenia przez osoby występujące po stronie zamawiającego oświadczenia o istnieniu lub braku okoliczności określonych w art. 56 ust. 3 Pzp (dotyczących prawomocnego skazania za wskazane przestępstwa) istnieje przed rozpoczęciem wykonywania przez takie osoby czynności związanych z przeprowadzeniem postępowania o udzielenie zamówienia. Należy uznać, że w stosunku do osoby jedynie udzielającej zamówienia w imieniu zamawiającego, która nie wykonywała czynności związanych z przygotowaniem lub przeprowadzeniem postępowania, obowiązek złożenia oświadczenia o istnieniu lub braku okoliczności określonych w art. 56 ust. 3 Pzp istnieje przed zawarciem umowy w sprawie zamówienia publicznego. W przedmiotowym postępowaniu Komisja Przetargowa została powołana w dniu 21.04.2022 r. i czynności związane z przeprowadzeniem postępowania były wykonywane przed datą



	<p>21.04.2022 r. Powyższe stanowi uchybienie i nie powoduje obowiązku nałożenia korekty finansowej.</p> <p>b) Ogłoszenie o zamówieniu nie zawiera następujących informacji wymaganych zgodnie z Rozporządzeniem Ministra Rozwoju, Pracy i Technologii z dnia 23 grudnia 2020 r. w sprawie ogłoszeń zamieszczanych w Biuletynie Zamówień Publicznych:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• informacji, czy w odniesieniu do przedmiotu zamówienia zamawiający: <ul style="list-style-type: none"> <li>- uwzględnił wymagania w zakresie dostępności dla osób niepełnosprawnych oraz projektowania z przeznaczeniem dla wszystkich użytkowników, zgodnie z art. 100 ust. 1 ustawy,</li> <li>- określił wymagania dotyczące wydajności lub funkcjonalności, zgodnie z art. 101 ust. 1 pkt 1 ustawy,</li> <li>- żąda określonej etykiety lub wskazuje mające zastosowanie wymagania określonej etykiety, zgodnie z art. 104 ustawy (pkt 5 ppkt 20 Załącznika nr 1 do rozporządzenia),</li> </ul> </li> <li>• określenia warunków udziału w postępowaniu wraz z ich nazwą i opisem – w tym zakresie w ogłoszeniu jest odesłanie do SWZ co nie spełnia wymagania określenia warunków udziału wraz z nazwą i opisem (pkt 6 ppkt 4 Załącznika nr 1 do rozporządzenia),</li> <li>• wykazu podmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie, że wykonawca nie podlega wykluczeniu (pkt 6 ppkt 6 Załącznika nr 1 do rozporządzenia),</li> <li>• wykazu podmiotowych środków dowodowych na potwierdzenie, że wykonawca spełnia warunki udziału w postępowaniu (pkt 6 ppkt 7 Załącznika nr 1 do rozporządzenia),</li> <li>• wykazu przedmiotowych środków dowodowych (pkt 7 ppkt 1 Załącznika nr 1 do rozporządzenia),</li> </ul> <p>Powyższe stanowi uchybienie, które nie skutkuje obowiązkiem zastosowania korekty finansowej.</p> <p>c) Zamawiający opisał przedmiot zamówienia przez odniesienie do norm bez dopuszczenia równoważności, tj.: PFU pkt 2.11.3.5 Oświetlenie  - natężenie oświetlenia zgodnie z norma PN-EN 12464-1.2012;  - natężenie oświetlenia zgodnie z normą PN-EN 1838  Opisanie przedmiotu zamówienia przez odniesienie do norm bez dopuszczenia równoważności stanowi naruszenie art. 101 ust. 4 ustawy Pzp, którego przepis stanowi, że opisując przedmiot zamówienia przez odniesienie do norm, ocen technicznych, specyfikacji technicznych i systemów referencji technicznych, o których mowa w ust. 1 pkt 2 oraz ust. 3, zamawiający jest obowiązany wskazać, że dopuszcza rozwiązania równoważne opisywanym, a odniesieniu takiemu towarzyszą wyrazy "lub równoważne".  Stwierdzona nieprawidłowość stanowi naruszenie ww. przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych i jest podstawą do nałożenia korekty finansowej w wysokości 10% wartości umowy, zgodnie z pozycją nr 11 ujętą w tabeli „STAWKI PROCENTOWE STOSOWANE PRZY OBNIŻANIU WARTOŚCI KOREKT FINANSOWYCH I POMNIEJSZEŃ DLA POSZCZEGÓLNYCH KATEGORII NIEPRAWIDŁOWOŚCI INDYWIDUALNYCH” stanowiącą załącznik do Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 21 października 2021 r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień.  Kategoria nieprawidłowości 11 Zastosowanie kryteriów wykluczenia, kwalifikacji, udzielenia zamówienia lub warunków realizacji zamówień lub specyfikacji technicznej – które nie są dyskryminacyjne w rozumieniu poprzedniego rodzaju nieprawidłowości, ale w inny sposób ograniczają</p>
--	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

	<p>dostęp dla wykonawców. Przypadki, w których zastosowano ograniczające kryteria/warunki/specyfikacje, ale mimo to zapewniono minimalny poziom konkurencji, tj. otrzymano i przyjęto od pewnej liczby wykonawców oferty spełniające kryteria kwalifikacji.</p> <p>Naruszenie art. 101 ust. 4 ustawy Pzp, którego przepis stanowi, że opisując przedmiot zamówienia przez odniesienie do norm, ocen technicznych, specyfikacji technicznych i systemów referencji technicznych, o których mowa w ust. 1 pkt 2 oraz ust. 3, zamawiający jest obowiązany wskazać, że dopuszcza rozwiązania równoważne opisywanym, a odniesieniu takiemu towarzyszą wyrazy „lub równoważne”</p> <p>Wysokość korekty: 10%</p> <p>d) Zgodnie z treścią protokołu z postępowania (pkt 3) wartość zamówienia została ustalona w dniu 06.04.2022 r. na podstawie ofert złożonych w pierwszym, unieważnionym postępowaniu o zamówienie publiczne nr ZP.2511.2.22 – ogłoszenie o zamówieniu BZP nr 2022/BZP 00073360/01 z dnia 02.03.2022 r. Zamawiający został wezwany do złożenia dokumentu potwierdzającego szacowanie wartości zamówienia. W odpowiedzi, Zamawiający przesłał formularze ofertowe złożone w unieważnionym postępowaniu oraz szacunkowe wartości zamówienia jakie otrzymał przed wszczęciem pierwszego postępowania od pracowni projektowej. W tym stanie rzeczy, należy uznać, że Zamawiający nie przekazał dokumentu o jaki został wezwany, tj. dokumentu potwierdzającego szacowanie wartości zamówienia a jedynie materiały na podstawie których oszacował wartość zamówienia. Jednocześnie należy zaznaczyć, że podstawa ustalenia wartości zamówienia nie jest zgodna z przepisami ustawy Pzp. Przedmiotem niniejszego zamówienia jest zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych zatem wartość zamówienia powinna zostać ustalana zgodnie z art. 34 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp, którego przepis stanowi, że wartość zamówienia na roboty budowlane ustala się na podstawie planowanych kosztów prac projektowych oraz planowanych kosztów robót budowlanych określonych w programie funkcjonalno-użytkowym, jeżeli przedmiotem zamówienia jest zaprojektowanie i wykonanie robót budowlanych w rozumieniu ustawy z dnia 7 lipca 1994 r. – Prawo budowlane. W przedmiotowej sprawie, doszło zatem do naruszenia powołanego art. 34 ust. 1 pkt 2 ustawy Pzp. Powyższe naruszenie nie stanowi podstawy do zastosowania korekty finansowej.</p> <p>e) SWZ nie zawiera:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- podstaw wykluczenia o których mowa w art. 108 ustawy Pzp</li> <li>- podstaw wykluczenia o których mowa w art. 109 ustawy Pzp.</li> </ul> <p>W SWZ Zamawiający wskazał jedynie w oparciu o jakie przepisy ustawy dokona wykluczenia z postępowania bez przytoczenia podstaw wykluczenia o których mowa odpowiednio w art. 108 ustawy Pzp oraz art. 109 ustawy Pzp. Konieczność zawarcia w SWZ podstaw wykluczenia wynika z art. 281 ust. 1 pkt 15 i ust. 2 pkt 1 ustawy Pzp, którego przepisy stanowią, że SWZ zawiera co najmniej podstawy wykluczenia, o których mowa w art. 108 oraz podstawy wykluczenia, o których mowa w art. 109 ust. 1, jeżeli zamawiający je przewiduje. Biorąc powyższe pod uwagę nie jest wystarczające samo odesłanie do treści pzp w tym zakresie ale z uwagi na brzmienie powołanych przepisów, w treści SWZ powinna zostać zawarta wyczerpująca informacja na temat mających zastosowanie w postępowaniu podstaw wykluczenia, o których mowa w art. 108 i 109 ustawy pzp. Powyższe stanowi uchybienie, które nie stanowi konieczności zastosowania korekty finansowej. Zamawiający zawarł w SWZ informację co do przepisów ustawy w oparciu o które dokona wykluczenia z postępowania.</p>
--	------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

f) W SWZ zawarto szereg niespójnych i niezgodnych z przepisami ustawy Pzp, zapisów dotyczących formy składanych ofert, tj.:

- Część I, pkt 3 SWZ:

Uwaga !! Oferta ze wszystkimi załącznikami musi być sporządzona w języku polskim i złożona pod rygorem nieważności tylko w postaci elektronicznej (wg Rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 30 grudnia 2020 r. w sprawie sposobu sporządzania i przekazywania informacji oraz wymagań technicznych dla dokumentów elektronicznych oraz środków komunikacji elektronicznej w postępowaniu o udzielenie zamówienia publicznego lub konkursie Dz.U.2020 poz. 2452) za pośrednictwem Platformy eZamawiający.

- Część III, pkt 2 SWZ:

Dokumenty składane tylko w formie elektronicznej i w całości w języku polskim powinny być w następującej kolejności - wszystko wraz z ofertą: podpisany i wypełniony Formularz Ofertowy stanowiący Załącznik nr 1 do SWZ (oferta cenowa - wypełniony Formularz), oświadczenia o spełnianiu warunków udziału w postępowaniu wg Załącznika nr 3A i Załącznika nr 3B

- Część VIII, pkt 1 SWZ:

Ofertę wraz z załącznikami całą w języku polskim należy złożyć tylko w formie elektronicznej na poniższej stronie do elektronicznego procesu prowadzenia zamówień publicznych Zamawiającego.

Tymczasem zgodnie z art. 63 ust. 2 ustawy Pzp, w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie o wartości mniejszej niż progi unijne ofertę, wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub w konkursie, oświadczenie, o którym mowa w art. 125 ust. 1, składa się, pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej lub w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym lub podpisem osobistym.

Wymaganie, aby Wykonawca złożył ofertę wyłącznie w formie elektronicznej lub wyłącznie w postaci elektronicznej nie jest zgodne z powołanym art. 63 ust. 2 ustawy Pzp.

Stwierdzona nieprawidłowość stanowi naruszenie ww. przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych i jest podstawą do nałożenia korekty finansowej w wysokości 10% wartości umowy, zgodnie z pozycją nr 8 ujętą w tabeli „STAWKI PROCENTOWE STOSOWANE PRZY OBNIŻANIU WARTOŚCI KOREKT FINANSOWYCH I POMNIEJSZEŃ DLA POSZCZEGÓLNYCH KATEGORII NIEPRAWIDŁOWOŚCI INDYWIDUALNYCH” stanowiącą załącznik do Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 21 października 2021 r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień.

Kategoria nieprawidłowości 8 Nieprzestrzeganie procedury właściwej w zakresie zamówień elektronicznych i zagregowanych, określonych we właściwych przepisach, co mogło mieć skutek odstraszący dla potencjalnych oferentów.

Naruszenie art. 63 ust. 2 ustawy Pzp, którego przepis stanowi, że w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub konkursie o wartości mniejszej niż progi unijne ofertę, wniosek o dopuszczenie do udziału w postępowaniu o udzielenie zamówienia lub w konkursie, oświadczenie, o którym mowa w art. 125 ust. 1, składa się, pod rygorem nieważności, w formie elektronicznej lub w postaci elektronicznej opatrzonej podpisem zaufanym lub podpisem osobistym.

Wysokość korekty: 10%

g) SWZ zawiera szereg niespójnych i niejasnych postanowień, w tym, m.in., w Części III SWZ, Zamawiający zawarł, m.in., następujące postanowienia:

	<p>- O zamówienie mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają wymagania określone art. 273 ust. 1, 2 ustawy Pzp (dla postępowań krajowych) to jest: O zamówienie mogą ubiegać się Wykonawcy, którzy spełniają wymagania określone w Art. 57 pkt. 1 i 2 oraz 124 ust. 1, 2 ustawy Pzp;</p> <p>- nie podlegają wykluczeniu z postępowania o udzielenie zamówienia na podstawie Art. 7 pkt. 9 i 17, art. 108, art. 109 ustawy Pzp i spełniają warunki udziału w postępowaniu na podstawie art. 57 ust. 1 i 2 oraz art. 124 ust. 1 i 2 ustawy Pzp.</p> <p>Należy zauważyć, że:</p> <p>- art. 273 ust. 1 i 2 ustawy Pzp jest skierowany do Zamawiającego i określa na potwierdzenie jakich okoliczności można żądać podmiotowych środków dowodowych nie jest to zatem przepis określający wymagania jaki winien spełniać wykonawca;</p> <p>- art. 124 pkt 1 i 2 Pzp jest skierowany do Zamawiającego i określa zakres ciążącego na zamawiającym obowiązku żądania od wykonawców ubiegających się o udzielenie zamówienia podmiotowych środków dowodowych;</p> <p>- art. 7 pkt 9 ustawy Pzp zawiera definicję kryteriów selekcji nie jest zatem przepisem na podstawie którego wykonawca może być wykluczony z postępowania.</p> <p>Zaleca się Zamawiającemu dołożenia należytej staranności podczas sporządzania dokumentów zamówienia tak aby nie tworzyć postanowień niezgodnych z przepisami ustawy lub wypaczać sens obowiązujących przepisów. Powyższe uchybienie nie powoduje konieczności zastosowania korekty finansowej.</p> <p>h) Zgodnie z Częścią VII pkt 3 Zamawiający wymagał złożenia wraz z ofertą wzoru umowy. Dodatkowo wymagano aby wszystkie strony projektu umowy były zaparafowane przez osobę podpisującą ofertę, a całość projektu umowy powinna być podpisana na ostatniej stronie u dołu - dopuszczamy podpis całego dokumentu w postaci elektronicznej opatrzonej jednym podpisem zaufanym lub podpisem osobistym (postępowania krajowe), bezpiecznym kwalifikowanym podpisem elektronicznym (postępowania unijne). Należy zauważyć, że przepisy ustawy Pzp ograniczają możliwość żądania dokumentów, które nie są niezbędne do przeprowadzenia postępowania a takim dokumentem jest z pewnością wzór umowy zaparafowany przez wykonawcę czy złożony w postaci elektronicznej. Dokumenty i oświadczenia niezbędne do przeprowadzenia postępowania obejmują, w szczególności, podmiotowe środki dowodowe, przedmiotowe środki dowodowe, oświadczenie o niepodleganiu wykluczeniu, spełnianiu warunków udziału w postępowaniu lub kryteriów selekcji. Wzór umowy jest elementem SWZ sporządzonej przez Zamawiającego nie zalicza się zatem do kategorii dokumentów i oświadczeń jakich może żądać Zamawiający od Wykonawcy w postępowaniu a zatem jest dokumentem zbędnym. Powyższe stanowi uchybienie, które nie powoduje konieczności zastosowania korekty finansowej.</p> <p>i) W umowie zawarto wyłącznie następujące zapisy (§17 ust. 4 i 5): Cena ustalona na zasadach określonych w SWZ i Programach Funkcjonalno-Użytkowych i zaoferowana przez Wykonawcę podlega waloryzacji tylko zgodnie z art. 439 ustawy PZP. Wykonawca może wystąpić do Zamawiającego z wnioskiem o waloryzację wartości umowy, szczegółowo dokumentując wszystkie przyjęte wskaźniki, wzory i wyliczenia na podstawie powszechnie obowiązujących cenników i publikacji prezentujących notowania cen materiałów i robót budowlanych na przykład SEKOCENBUD, ORGBUD-SERWIS, BISTYP, INTERCENBUD etc.</p>
--	----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------



	<p>Powyższe zapisy nie spełniają wymagań zawartych w art. 439 ust. 2 ustawy Pzp, który szczegółowo reguluje jakie elementy muszą być określone w umowie, tj.:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• poziom zmiany ceny materiałów lub kosztów, o których mowa w ust. 1, uprawniający strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia oraz początkowy termin ustalenia zmiany wynagrodzenia;</li> <li>• sposób ustalania zmiany wynagrodzenia: <ul style="list-style-type: none"> <li>- z użyciem odesłania do wskaźnika zmiany ceny materiałów lub kosztów, w szczególności wskaźnika ogłaszanego w komunikacie Prezesa Głównego Urzędu Statystycznego lub</li> <li>- przez wskazanie innej podstawy, w szczególności wykazu rodzajów materiałów lub kosztów, w przypadku których zmiana ceny uprawnia strony umowy do żądania zmiany wynagrodzenia;</li> </ul> </li> <li>• sposób określenia wpływu zmiany ceny materiałów lub kosztów na koszt wykonania zamówienia oraz określenie okresów, w których może następować zmiana wynagrodzenia wykonawcy;</li> <li>• maksymalną wartość zmiany wynagrodzenia, jaką dopuszcza zamawiający w efekcie zastosowania postanowień o zasadach wprowadzania zmian wysokości wynagrodzenia.</li> </ul> <p>Brak wymaganych postanowień, zgodnie z treścią art. 439 ust. 2 ustawy Pzp, stanowi naruszenie powołanego przepisu. Powyższe stanowi naruszenie, które nie stanowi podstawy do zastosowania korekty finansowej.</p> <p>j) Zamawiający zmienił umowę:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- W zakresie Zadania 2, w dniu 20 października 2022 r. zawarto aneks nr 1 do umowy. Zmiana umowy polegała na zmianie terminu realizacji do dnia 30 września 2023 r. Ponadto dokonano zmian w obowiązującym Harmonogramie oraz zmiany na stanowisku kierownika budowy.</li> <li>- W zakresie Zadania 2, w dniu 21 listopada 2022 r. zawarto aneks nr 2 do umowy. Zmiana umowy polegała na zmianach w Harmonogramie.</li> <li>- W zakresie Zadania 2, w dniu 19 grudnia 2022 r. zawarto aneks nr 3 do umowy. Zmiana umowy polegała na zmianach w Harmonogramie.</li> </ul> <p>W umowie Zamawiający przewidział możliwość zmian umowy (m.in.) w następujących przypadkach:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- § 24 ust. 5 pkt 3 w zakresie wynagrodzenia należnego wykonawcy, zmiany terminu o którym mowa w § 15 ust. 1 w przypadku zmian spowodowanych niekorzystnymi warunkami atmosferycznymi uniemożliwiającymi lub utrudniającymi prowadzenie robót budowlanych, dokonanie odbiorów, lub obiektywnymi utrudnieniami w budowie, niemożliwymi do stwierdzenia przez rozpoczęciem budowy, utrudnieniami w uzyskaniu pozwolenia na budowę.</li> <li>- § 24 ust. 5 pkt 4 w zakresie wynagrodzenia należnego wykonawcy, zmian do Harmonogramu rzeczowo-finansowego powodowanych przyczynami technicznymi lub technologicznymi lub atmosferycznymi Wykonawca jest obowiązany aktualizować opracowany harmonogram rzeczowo-finansowy w przypadku konieczności wprowadzenia zmian w tym zakresie. Aktualizacja harmonogramu musi być wykonana na każde wezwanie Zamawiającego w terminie nie dłuższym niż 7 dni roboczych od przedstawienia takiego wezwania przez Zamawiającego. Harmonogram obowiązuje Strony po ich zatwierdzeniu przez Zamawiającego;</li> </ul> <p>Jak wynika z art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, dopuszczalna jest zmiana umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania o udzielenie zamówienia niezależnie od wartości tej zmiany, o ile została przewidziana w ogłoszeniu o zamówieniu lub dokumentach zamówienia, w postaci jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które mogą</p>
--	-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

	<p>obejmować postanowienia dotyczące zasad wprowadzania zmian wysokości ceny, jeżeli spełniają one łącznie następujące warunki:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- określają rodzaj i zakres zmian,</li> <li>- określają warunki wprowadzenia zmian,</li> <li>- nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy.</li> </ul> <p>W przedmiotowej sprawie, w szczególności doszło do istotnej zmiany umowy polegającej na zmianie terminu realizacji. Z uwagi na to, że termin realizacji stanowił kryterium oceny ofert, jego zmiana, podlega szczególnym uregulowaniom. W Komentarzu UZP pod redakcją Huberta Nowaka i Mateusza Winiarza (Warszawa 2021, s. 1200) podkreśla się, że Art. 454 ust. 2 Pzp definiuje pojęcie „istotnej zmiany umowy”. Jest to zmiana, która powoduje, że charakter umowy zmienia się w sposób istotny w stosunku do pierwotnej umowy. Jak wynika z motywu 107 akapit pierwszy dyrektywy klasycznej chodzi o zmiany, które wskazują na zamiar stron dotyczący renegotjowania istotnych warunków umowy. Ma to miejsce w szczególności w sytuacji, gdy zmienione warunki miałyby wpływ na wynik postępowania, gdyby zostały uwzględnione w pierwotnym zamówieniu. W odniesieniu do konieczności przewidzenia w dokumentach zamówienia postanowień umownych dotyczących przewidywanych zmian umowy, w cytowanym Komentarzu podkreśla się, że w art. 455 Pzp zostały wymienione przesłanki zmiany umowy, które nie wymagają przeprowadzenia nowego postępowania. Przepisy określające przypadki, w których wyjątkowo dopuszczalne są zmiany umowy bez przeprowadzenia nowego postępowania (...). Warunkiem zastosowania art. 455 ust. 1 pkt 1 Pzp jest sformułowanie i przedstawienie zainteresowanym wykonawcom na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego dokładnych i precyzyjnych postanowień umownych. Takie działania podjęte zasadniczo już na etapie, gdy potencjalni oferenci decydują o udziale w postępowaniu, a także w toku realizacji zamówienia ograniczą i zminimalizują wątpliwości co do zakresu ewentualnych zmian umowy, przesłanek ich wprowadzenia, a także warunków, na jakich zostaną one zrealizowane. Uwzględniając powyższe, każdy z wykonawców zainteresowanych udziałem w postępowaniu na równych zasadach będzie mógł ocenić przyszłe warunki realizacji zamówienia publicznego, oszacować ryzyka związane z tym procesem, a w konsekwencji przygotować ofertę na określonym poziomie cenowym. Zakres dopuszczalnych zmian może być szeroki, a prawodawca stwarza uczestnikom rynku zamówień publicznych szansę na ukształtowanie umowy z zachowaniem takiego poziomu elastyczności, jaki jest niezbędny do efektywnego zrealizowania zaplanowanej inwestycji. Podstawowe ramy wyznacza jednak treść przepisu – spełnienie określonych w nim wymagań jest warunkiem koniecznym do sformułowania skutecznych klauzul przeglądowych. Pierwszym i niezbędnym warunkiem zmiany umowy na podstawie art. 455 ust. 1 pkt 1 Pzp jest uwzględnienie możliwości dokonania zmiany już na etapie postępowania o udzielenie zamówienia publicznego – w ogłoszeniu o zamówieniu lub w dokumentach zamówienia, np. w specyfikacji warunków zamówienia. Z uwagi na to, że klauzule przeglądowe określają zasady dokonywania zmiany umowy, odpowiednim rozwiązaniem byłoby, gdyby znalazły swoje odzwierciedlenie w projektowanych postanowieniach umowy w sprawie zamówienia publicznego, które zostaną wprowadzone do zawieranej umowy (op. cit. s. 1205).</p> <p>W przedmiotowej sprawie Zamawiający dokonał zmiany umowy w zakresie terminu realizacji pomimo, iż nie wypełnił przesłanek opisanych przepisem art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp, tj. zmiana nie została przewidziana w</p>
--	--------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

	<p>postaci jasnych, precyzyjnych i jednoznacznych postanowień umownych, które spełniają łącznie następujące warunki:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>- określają rodzaj i zakres zmian,</li> <li>- określają warunki wprowadzenia zmian,</li> <li>- nie przewidują takich zmian, które modyfikowałyby ogólny charakter umowy.</li> </ul> <p>Biorąc powyższe pod uwagę, naruszono art. 455 ust. 1 pkt 1 ustawy Pzp. Powyższe stanowi uchybienie, które nie skutkuje koniecznością zastosowania korekty finansowej ponieważ nie zachodzą przesłanki o których mowa w Załączniku do Rozporządzenia Ministra Rozwoju z dnia 29 stycznia 2016 r. w sprawie warunków obniżania wartości korekt finansowych oraz wydatków poniesionych nieprawidłowo związanych z udzielaniem zamówień, tj.:</p> <ul style="list-style-type: none"> <li>• wartość modyfikacji jest niższa od obu następujących wartości: <ul style="list-style-type: none"> <li>- progów określonych w art. 4 dyrektywy 2014/24/UE oraz</li> <li>- 10% pierwotnej wartości zamówienia w przypadku zamówień na usługi i dostawy oraz 15% wartości pierwotnego zamówienia w przypadku zamówień na roboty budowlane oraz</li> </ul> </li> <li>• Modyfikacja nie zmienia ogólnego charakteru umowy w sprawie zamówienia;</li> <li>• Wprowadzona modyfikacja nie powoduje, że realizowane zamówienie różni się zasadniczo charakterem od pierwotnie udzielonego zamówienia;</li> <li>• Nie zostały spełnione warunki art. 72 ust. 4 dyrektywy 2014/24/UE albo art. 454 ust. 2 Pzp.</li> </ul> <p>Całkowita wysokość korekty: 10%</p>
--	-----------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------------

Hubert Milanowicz  
Naczelnik  
/dokument podpisany elektronicznie/