

**UCHWAŁA NR XXX/414/13
RADY MIASTA KOŁOBRZEG**

z dnia 12 marca 2013 r.

w sprawie rozpatrzenia skargi na działalność Prezydenta Miasta Kołobrzeg.

Na podstawie art. 229 pkt 3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. z 2000 r. Nr 98, poz. 1071, z późn.zm.) oraz art. 18 ust. 2 pkt 15 ustawy z dnia 8 marca 1990 r. o samorządzie gminnym (Dz.U. z 2001 r. Nr 142, poz. 1591, z późn.zm.) **Rada Miasta Kołobrzeg uchwala, co następuje:**

§ 1. Uznaje się za bezzasadną skargę Spółki 22ARCHITEKCI sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie na działalność Prezydenta Miasta Kołobrzeg w sprawie konkursu na opracowanie projektu koncepcyjnego przebudowy i rozbudowy Urzędu Miasta Kołobrzeg w celu stworzenia Regionalnego Centrum Innowacyjnej Administracji w Kołobrzegu.

§ 2. Uzasadnienie faktyczne i prawne rozpatrzenia skargi oraz pouczenie wynikające z treści art. 239 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego zawiera załącznik do uchwały.

§ 3. Upoważnia się Przewodniczącego Rady Miasta Kołobrzeg do przesłania skarżącym niniejszej uchwały.

§ 4. Uchwała wchodzi w życie z dniem podjęcia.

Przewodniczący Rady

Ryszard Szufel

Załącznik do Uchwały Nr XXX/414/13
Rady Miasta Kołobrzeg
z dnia 12 marca 2013 r.

Uzasadnienie faktyczne i prawne rozpatrzenia skargi

Zgodnie z § 53 pkt 4 lit.g Statutu Miasta Kołobrzeg rozpatrzeniem skargi zajmowała się Komisja Prawa, Porządku Publicznego i Spraw Obywatelskich Rady Miasta Kołobrzeg. Po dokonaniu analizy dokumentów, wysłuchaniu Pani Sekretarz Miasta, Komisja ustaliła następujący stan faktyczny:

Pismem z dnia 01 lutego 2013 r. Spółka 22ARCHITEKCI z siedzibą w Warszawie złożyła skargę na działalność Prezydenta Miasta Kołobrzeg, w której podnosi, że według ich opinii Prezydent Miasta dopuścił się naruszenia praworządności, a także interesu publicznego i interesu spółki poprzez bezpodstawne i nieuzasadnione zakończenie negocjacji dotyczących warunków realizacji zamówienia publicznego w trybie zamówienia z wolnej ręki w sprawie konkursu na opracowanie projektu koncepcyjnego przebudowy i rozbudowy Urzędu Miasta Kołobrzeg w celu stworzenia Regionalnego Centrum Innowacyjnej Administracji w Kołobrzegu. Zarzucono Prezydentowi Miasta, że tymi działaniami zaprzepaścił wielomiesięczną pracę Organizatora konkursu oraz spółki, narażając obie strony na straty materialne. Zdaniem skarżących na tym ucierpiał wizerunek Gminy Miasto Kołobrzeg jako wiarygodnego zamiawiającego.

Ustosunkowując się do skargi pismem z dnia 20 lutego 2013 r. skierowanym do Przewodniczącego Rady Miasta, Prezydent Miasta poinformował, że:

1. W dniu 27 grudnia 2011 r. Prezydent Miasta Kołobrzeg zawarł ze Stowarzyszeniem Architektów Polskich Oddział w Koszalinie umowę nr SARP K1/12/2011 w sprawie przeprowadzenia przez SARP konkursu urbanistyczno-architektonicznego dwuetapowego na opracowanie projektu koncepcyjnego przebudowy i rozbudowy Urzędu Miasta Kołobrzeg. Na podstawie ww. umowy Organizatorem konkursu ustanowiono Stowarzyszenie Architektów Polskich w Koszalinie, do którego zadań należało m.in. przygotowanie materiałów konkursowych, tj. Regulaminu konkursu. Zgodnie z §1 ust. 6 umowy szczegółowe określenie celu i przedmiotu konkursu, jego przebieg, nagrody i wyróżnienia zawarte będą w Regulaminie konkursu, opracowanym przez Organizatora konkursu, przyjętym przez Sąd konkursowy oraz zatwierdzonym przez Zamawiającego.

2. W dniu 13 kwietnia 2012 r. odbyło się pierwsze posiedzenie sądu konkursowego, podczas którego omawiano warunki konkursu oraz przyjęto Regulamin, który w dniu 26 kwietnia 2012 r. został zatwierdzony przez Zastępcę Prezydenta ds. Gospodarczych Andrzeja Olichwiruka działającego w zastępstwie Prezydenta Miasta Janusza Gromka. Tego samego dnia regulamin zamieszczono na stronie internetowej Urzędu Miasta Kołobrzeg (BIP), na stronie konkursu (SARP), tablicy ogłoszeń urzędu oraz zostało przekazane Urzędowi Oficjalnych Publikacji Wspólnot Europejskich. Do dnia 04 maja 2012 r. architekci zainteresowani uczestnictwem w konkursie mieli możliwość składania anonimowych pytań o warunkach uczestnictwa w konkursie. Wpłynęło 79 pytań, jednakże nie dotyczyły one nagród czy negocjacji po zakończeniu konkursu. Nikt nie zakwestionował również zapisów regulaminu jakoby były one niezgodne z Prawem zamówień publicznych.

3. W wyniku rozstrzygnięcia konkursu na opracowanie projektu koncepcyjnego przebudowy i rozbudowy Urzędu Miasta Kołobrzeg w celu stworzenia Regionalnego Centrum Innowacyjnej Administracji w Kołobrzegu pierwszą nagrodę otrzymała firma 22Architekci sp. z o.o. z siedzibą w Warszawie uzyskując 78 punktów. Druga nagroda została przyznana firmie Przedsiębiorstwo ARI Sp. z o.o. z siedzibą w Poznaniu, która otrzymała 63 punkty.

4. Pismem z dnia 11 grudnia 2012 r. spółka 22Architekci sp. z o.o., która wygrała konkurs została zaproszona do negocjacji w trybie zamówienia z wolnej ręki. Spotkanie odbyło się w dniu 08 stycznia 2013 r., którego głównym tematem była negocjacja kwoty za wykonanie dokumentacji projektowej. Podczas dyskusji Prezydent Miasta zaproponował kwotę 450 000,00 zł brutto za wykonanie ww. dokumentacji i ryczałt (do uzgodnienia) za nadzór autorski. Przedstawiciele firmy 22Architekci sp. z o.o. poprosili o 10 minut przerwy, po której zaproponowali obniżenie proponowanej wcześniej kwoty 600 000,00 zł netto za wykonanie dokumentacji o 5% oraz rozliczenie nadzoru autorskiego w formie ryczałtu za każdy pobyt w wysokości 3 000,00 zł netto. Prezydent Miasta zdecydował, że decyzję w tej sprawie podejmie do dnia 11 stycznia 2013 r. i pisemnie powiadomi o stanowisku Gminy Miasto Kołobrzeg Spółkę 22Architekci.

5. Pismem z dnia 11 stycznia 2013 r. Spółka 22Architekci została poinformowana, że kwota jaka może zostać przeznaczona na wykonanie ww. dokumentacji wynosi 520 000,00 zł brutto z nadzorem autorskim. Odpowiadając na propozycję Prezydenta Miasta spółka 22Architekci pismem z dnia 18 stycznia 2013 r. zaproponowała kwotę 478 000,00 zł + VAT za dokumentację projektową oraz 3 000,00 zł + VAT za nadzór autorski (za wizytę). Prezydent Miasta nie wyraził zgody na propozycję i zawarcie umowy, której wartość przekracza możliwości finansowe Gminy Miasto Kołobrzeg, w związku z czym negocjacje zostały zakończone.

6. Ustawa o finansach publicznych w art. 51 ust.1. stanowi, iż zamieszczenie w budżecie państwa dochodów z określonych źródeł lub wydatków na określone cele nie stanowi podstawy roszczeń ani zobowiązań państwa wobec osób trzecich, ani roszczeń tych osób wobec państwa. Przepis ten stosuje się odpowiednio do jednostek samorządu terytorialnego.

7. Kwota 700 000,00 zł ujęta w budżecie miasta przewidziana została zgodnie z zapisami załącznika 16 do budżetu na opracowanie projektu budowlanego pt. "Regionalne Centrum Innowacyjnej Administracji" wraz z „Modernizacją Istniejącego Budynku Urzędu Miasta w Kołobrzegu ". Wskazana kwota obejmowała nie tylko wynagrodzenie projektantów ale również:

- 1) prace modernizacyjne istniejącego budynku (termomodernizacja);
- 2) prace archeologiczne i geologiczne;
- 3) prace rozbiórkowe.

8. Niezasadnie firma 22Architekci sp. z o.o. podnosi, że wartość zamówienia przekracza kwotę określoną w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych, tj. 130 000 Euro, czyli 522 548 zł. Zgodnie z § 1 pkt 2 lit.a rozporządzenia Prezesa Rady Ministrów z dnia 16 grudnia 2011 r. w sprawie kwot wartości zamówień oraz konkursów, od których jest uzależniony obowiązek przekazywania ogłoszeń Urzędowi Publikacji Unii Europejskiej wartością, która ma zastosowanie w niniejszej sprawie jest kwota 200 000 Euro. Oznacza to, że bezpodstawny jest zarzut po pierwsze zaniżania przez zamawiającego wartości zamówienia a po drugie przekroczenia przez tę wartość kwoty określonej w przepisach wydanych na podstawie art. 11 ust. 8 ustawy Prawo zamówień publicznych, tj. kwoty 200 000 Euro. Opublikowanie ogłoszenia w Urzędzie Publikacji Unii Europejskiej, pomimo braku takiego ustawowego wymogu, jest dopuszczalne i nie stanowi naruszenia ustawy. Miało ono na celu możliwie najszerze rozpropagowanie informacji o konkursie celem zapewnienia, jak największej liczby prac konkursowych. Efektem tego było bardzo duże zainteresowanie. Wpłynęło ok. 160 wniosków o dopuszczenie do udziału w konkursie, w tym zagraniczne pracowni m.in. z Hiszpanii, Niemiec i Anglii, a prace konkursowe złożyło 81 pracowni.

9. Zgodnie z pkt. 51 Regulaminu Konkursu na opracowanie projektu koncepcyjnego przebudowy i rozbudowy Urzędu Miasta Kołobrzeg w celu stworzenia Regionalnego Centrum Innowacyjnej Administracji w Kołobrzegu w przypadku niepowodzenia, w terminie 2 miesiące od dnia publikacji rozstrzygnięcia konkursu (21.11.2012 r.), negocjacji warunków umowy na szczegółowe opracowanie pracy konkursowej Zamawiającemu przysługuje prawo zaproszenia do negocjacji autora kolejnej pracy konkursowej wskazanej w rekomendacji Sądu, w trybie zamówienia z wolnej ręki. Zaproszenie do negocjacji kolejnej firmy wiąże się jednoznacznie z zakończeniem rozmów w ww. sprawie z firmą, która zajęła pierwsze miejsce w konkursie. W rozdziale dotyczącym zakresu zamówienia publicznego po rozstrzygnięciu konkursu **w punkcie 59 Regulaminu wskazano, iż postępowanie o udzielenie zamówienia publicznego zostanie przeprowadzone w drodze negocjacji z autorem najlepszej pracy konkursowej, w trybie zamówienia z wolnej ręki lub z autorem kolejnej pracy konkursowej, jeżeli negocjacje z autorem najlepszej pracy konkursowej nie dojdą do skutku.** Brak konsensusu w zakresie wynagrodzenia niewątpliwie był przesłanką do zakończenia negocjacji z autorem pracy, której przyznano pierwszą nagrodę i podjęcia rozmów z kolejną spółką.

10. Podczas prowadzonych z firmą 22Architekci sp. z o.o. negocjacji nie osiągnięto porozumienia co do jednego z podstawowych postanowień umowy tj. wynagrodzenia za wykonanie dokumentacji projektowo wykonawczej. Wynagrodzenie jest jednym z tych, istotnych postanowień umowy, które powinny zostać uzgodnione przed podpisaniem umowy. Zamawiający nie może zgodzić się na ustalenie wynagrodzenia, które przewyższa jego możliwości finansowe.

11. Z punktu 52 Regulaminu Konkursu wynika, że wynagrodzenie projektanta zostanie ustalone w drodze negocjacji i nie może przekroczyć kwoty wynikającej z treści Rozporządzenia Ministra Infrastruktury z dnia 18 maja 2004 r. w sprawie określenia metod i podstaw sporządzania kosztorysu inwestorskiego, obliczania planowanych kosztów prac projektowych oraz planowanych kosztów robót budowlanych określonych w programie funkcjonalno-użytkowym (Dz. U. Nr 130, poz. 1389). Zapis ten ustanawia wyłącznie maksymalną wysokość wynagrodzenia i nie zobowiązuje Zamawiającego do zaakceptowania każdej kwoty wynagrodzenia, która mieści się w tak wyznaczonych granicach.

12. W ramach prowadzonych negocjacji umożliwiono spółce 22Architekci sp. z o.o. przedstawienie propozycji osobiście na bezpośrednim spotkaniu, jak również składanie ofert w drodze korespondencyjnej. W związku z tym postawione przez ww. firmę zarzuty prowadzenia negocjacji wbrew dobremu obyczajom, próby wymuszenia rażąco niskiej ceny, czy też braku zamiaru zawarcia umowy są całkowicie nieuzasadnione.

13. Niemożność osiągnięcia porozumienia w kwestii wysokości wynagrodzenia nie może być rozpatrywana w kategoriach winy Zamawiającego, wynika ona bowiem wyłącznie z rozbieżności interesów i rozdzwisku pomiędzy możliwościami i oczekiwaniami obu stron, której nie były one w stanie usunąć w trakcie prowadzonych negocjacji.

14. Pismem z dnia 14 lutego 2013 r. Kancelaria Radcy Prawnego Grzegorza Gomułka działająca w imieniu spółki 22Architekci poinformowała Prezydenta Miasta o złożeniu do Prezesa Urzędu Zamówień Publicznych zawiadomienia o naruszeniu przepisów ustawy Prawo zamówień publicznych. W zawiadomieniu podniesiono zarzut o niezgodnym z przepisami ustawy Prawo zamówień publicznych sformułowaniu zapisów regulaminu konkursu na opracowanie projektu koncepcyjnego przebudowy i rozbudowy Urzędu Miasta Kołobrzeg oraz niezgodnym z ww. przepisami zastosowaniu trybu udzielenia zamówienia z wolnej ręki.

15. W związku z powyższym w dniu 19 lutego 2013 r. Prezydent Miasta wystąpił do Stowarzyszenia Architektów Polskich Oddział w Koszalinie o zajęcie stanowiska w ww. sprawie.

Zagadnienia poruszane w skardze reguluje ustawa z dnia 29 stycznia 2004 r. Prawo zamówień publicznych (Dz.U. z 2010 r. Nr 113, poz. 759, z późn.zm.) oraz Regulamin konkursu.

Z uwagi na powyższe działanie Prezydenta było prawidłowe i skargę należy uznać za bezzasadną.

Zgodnie z art. 239 § 1 Kodeksu postępowania administracyjnego w przypadku, gdy skarga, w wyniku jej rozpatrzenia została uznana za bezzasadną i jej bezzasadność wykazano w odpowiedzi na skargę, a skarżący ponowił skargę bez wskazania nowych okoliczności - organ właściwy do jej rozpatrzenia może podtrzymać swoje poprzednie stanowisko z odpowiednią adnotacją w aktach sprawy - bez zawiadamiania skarżącego.